

FEDERALE OVERHEIDSDIENST  
KANSELARIJ VAN DE EERSTE MINISTER

N. 2012 — 372

[C — 2012/21005]

24 JANUARI 2012. — Koninklijk besluit tot vaststelling van de inwerkingtreding van de wet van 13 augustus 2011 inzake overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied, alsook van de regels inzake motivering, informatie en rechtsmiddelen voor deze opdrachten

VERSLAG AAN DE KONING

Sire,

Dit ontwerp strekt ertoe de inwerkingtreding vast te stellen van de wet van 13 augustus 2011 inzake overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied en gebruik te maken van de machtigingen verleend aan de Koning door de wet overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten van 15 juni 2006, zoals gewijzigd bij de wetten van 5 augustus 2011, teneinde de regels inzake motivering, informatie en rechtsmiddelen van Boek *IIbis* van de wet van 24 december 1993 betreffende de overheidsopdrachten en sommige opdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten toepasselijk te maken op de opdrachten die vallen onder het toepassingsgebied van de wet van 13 augustus 2011.

Het is de bedoeling om op korte termijn een rechtsbeschermingsstelsel toepasselijk te maken op de bedoelde opdrachten en aldus een juridisch vacuüm en een gebrek aan overeenstemming met de Europese richtlijnen te voorkomen. Dit besluit wil zodoende een overgangsoptlossing bieden, in afwachting van een nieuwe, algemene rechtsbeschermingsregeling.

In dit ontwerp is gevolg gegeven aan de opmerkingen geformuleerd door de Raad van State in zijn advies 50.475/1 van 10 november 2011.

Artikel 1. Volgens dit artikel voorziet de wet in de gedeeltelijke omzetting van Richtlijn 2009/81/EG van het Europees Parlement en de Raad van 13 juli 2009 betreffende de coördinatie van de procedures voor het plaatsen door aanbestedende diensten van bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied, en tot wijziging van Richtlijnen 2004/17/EG en 2004/18/EG.

Art. 2. Dit artikel bevat een definitie van "de wet van 13 augustus 2011" alsook van "de wet van 24 december 1993" teneinde de tekst van het dispositief niet nodeloos te verzwaren. Het dispositief bevat immers een heel aantal verwijzingen naar beide wetten.

Art. 3. Dit artikel geeft uitvoering aan artikel 80, derde tot vijfde lid, van de voormelde wet van 15 juni 2006. Daar Richtlijn 2009/81/EG ook rechtsbeschermingsregels bevat die verplicht moeten worden omgezet, kan Boek *IIbis* van de wet van 24 december 1993 een overgangsoptlossing bieden in afwachting van de nieuwe rechtsbeschermingsregels die het voorwerp zullen uitmaken van één enkel wetsontwerp dat toepasselijk zal zijn op alle beslissingen en procedures die zowel bedoeld zijn in de wet van 15 juni 2006 als in de wet van 13 augustus 2011. De Koning maakt van de hem gegeven machtiging tevens gebruik om die bepalingen inzake motivering, informatie en rechtsmiddelen aan te passen. Een aantal beslissingen in het kader van defensie- en veiligheidsopdrachten komen immers niet voor in de wet van 24 december 1993, zodat inzake motivering, informatie en rechtsmiddelen moet worden voorzien in gelijkaardige regels als degene waarin is voorzien voor de beslissingen onderworpen aan boek *IIbis* van de voormelde wet van 24 december 1993.

De artikelen 4 tot 20 bevatten aldus de daartoe aangepaste bepalingen.

Art. 4. Dit artikel past de manier aan waarop artikel 65/1 van de wet van 24 december 1993, dat toepasselijk wordt gemaakt op de in de wet van 13 augustus 2011 bedoelde opdrachten, moet worden gelezen. De in dat artikel vermelde definities verwijzen immers naar de andere boeken van de wet van 24 december 1993 die voor de hier bedoelde opdrachten niet van toepassing zijn.

Bijgevolg worden de verwijzingen gemaakt in het licht van de voormelde wet van 13 augustus 2011.

Bovendien is de lijst van definities ingekort. De meeste begrippen die gedefinieerd zijn in artikel 65/1 van de wet van 24 december 1993, worden voor de overheidsopdrachten en de opdrachten op defensie- en veiligheidsgebied nu immers gedefinieerd in de wet van 13 augustus 2011 of in het koninklijk besluit plaatsing overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied van 23 januari 2012.

SERVICE PUBLIC FEDERAL  
CHANCELLERIE DU PREMIER MINISTRE

F. 2012 — 372

[C — 2012/21005]

24 JANVIER 2012. — Arrêté royal fixant l'entrée en vigueur de la loi du 13 août 2011 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services dans les domaines de la défense et de la sécurité, ainsi que les règles relatives à la motivation, à l'information et aux voies de recours concernant ces marchés

RAPPORT AU ROI

Sire,

Le présent projet est destiné à fixer l'entrée en vigueur de la loi du 13 août 2011 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services dans les domaines de la défense et de la sécurité et à faire usage des habilitations au Roi prévues dans la loi du 15 juin 2006 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services, telle que modifiée par les lois du 5 août 2011, afin de rendre applicables les règles relatives à la motivation, à l'information et aux voies de recours du Livre *IIbis* de la loi du 24 décembre 1993 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services, pour les marchés entrant dans le champ d'application de la loi du 13 août 2011.

L'objectif est de rendre à brève échéance applicable aux marchés visés un système de protection juridictionnelle afin d'éviter que soit créé un vide juridique ainsi qu'une absence de conformité aux directives européennes. Le présent arrêté est dès lors destiné à apporter une solution transitoire dans l'attente d'une nouvelle réglementation générale en matière de protection juridictionnelle.

Dans ce projet, il est donné suite aux remarques formulées par le Conseil d'Etat dans son avis 50.475/1 du 10 novembre 2011.

Article 1<sup>er</sup>. Cet article précise que la loi assure partiellement la transposition de la Directive 2009/81/CE du Parlement européen et du Conseil du 13 juillet 2009 relative à la coordination des procédures de passation de certains marchés de travaux, de fournitures et de services par des pouvoirs adjudicateurs ou entités adjudicatrices dans les domaines de la défense et de la sécurité, et modifiant les Directives 2004/17/CE et 2004/18/CE.

Art. 2. Cet article comporte une définition des termes "la loi du 13 août 2011" et "la loi du 24 décembre 1993" afin de ne pas alourdir inutilement le texte du dispositif. Celui-ci contient en effet un grand nombre de références aux deux lois.

Art. 3. Cet article exécute l'article 80, alinéas 3 à 5, de la loi du 15 juin 2006 précitée. Etant donné que la Directive 2009/81/CE contient également des règles de protection juridictionnelle à transposer obligatoirement, le Livre *IIbis* de la loi du 24 décembre 1993 peut offrir une solution transitoire dans l'attente des nouvelles règles de protection juridictionnelle qui feront l'objet d'un projet de loi unique applicable à l'entière des décisions et procédures visées tant par la loi du 15 juin 2006 que par la loi du 13 août 2011. Le Roi fait également usage de l'habilitation qui lui a été accordée afin d'adapter ces dispositions en matière de motivation, d'information et de voies de recours. En effet, un certain nombre de décisions prises dans le cadre des marchés de défense et de sécurité ne sont pas prévues par la loi du 24 décembre 1993 mais doivent se voir appliquer des règles de motivation, d'information et de voies de recours comparables à celles imposées pour les décisions visées par le livre *IIbis* de la loi du 24 décembre 1993 précitée.

Les articles 4 à 20 contiennent dès lors des dispositions adaptées en ce sens.

Art. 4. Cet article adapte la façon dont doit se lire l'article 65/1 de la loi du 24 décembre 1993, rendu applicable aux marchés visés par la loi du 13 août 2011, car les définitions prévues dans cet article se réfèrent aux autres livres de cette loi du 24 décembre 1993 qui ne sont pas d'application pour les marchés ici visés.

Dès lors, les renvois se font par rapport à la loi du 13 août 2011 précitée.

Par ailleurs, la liste des définitions est raccourcie car la plupart des notions définies dans l'article 65/1 de la loi du 24 décembre 1993 figurent à présent, pour ce qui concerne les marchés publics et les marchés dans les domaines de la défense et de la sécurité, dans la loi du 13 août 2011 ou dans l'arrêté royal du 23 janvier 2012 relatif à la passation des marchés publics et de certains marchés de travaux, de fournitures et de services dans les domaines de la défense et de la sécurité.

Art. 5. Dit artikel past de manier aan waarop artikel 65/2 van de wet van 24 december 1993, dat toepasselijk wordt gemaakt op de in de wet van 13 augustus 2011 bedoelde opdrachten, moet worden gelezen. Het in dat artikel vermelde toepassingsgebied verwijst immers naar dat van de wet van 24 december 1993 dat voor de hier bedoelde opdrachten geen gelding heeft. Bijgevolg wordt het toepassingsgebied gedefinieerd in het licht van de voormelde wet van 13 augustus 2011.

Art. 6. Dit artikel past de manier aan waarop artikel 65/4 van de wet van 24 december 1993, dat toepasselijk wordt gemaakt op de in de wet van 13 augustus 2011 bedoelde opdrachten, moet worden gelezen. Zo wordt bijvoorbeeld de verplichting opgenomen om een gemotiveerde beslissing op te stellen wanneer de aanbestedende instantie beslist gebruik te maken van een concurrentiedialoog en wanneer ze, in het kader van een concurrentiedialoog, beslist de dialoog gesloten te verklaren.

Art. 7. Dit artikel past de manier aan waarop artikel 65/5 van de wet van 24 december 1993, dat toepasselijk wordt gemaakt op de in de wet van 13 augustus 2011 bedoelde opdrachten, moet worden gelezen. Bijgevolg wordt bepaald dat de in artikel 65/4 van die wet bedoelde gemotiveerde beslissing de juridische en feitelijke motieven moet bevatten die zowel het gebruik van de onderhandelingsprocedure zonder bekendmaking als van de concurrentiedialoog rechtvaardigen of mogelijk maken, alsook de namen van de deelnemers aan een raamovereenkomst of van de deelnemers van wie de oplossing al dan niet is gekozen na afloop van de dialoog en de juridische en feitelijke motieven van de beslissingen die daarop betrekking hebben.

Art. 8. Dit artikel dat is ingevoegd ingevolge een algemene opmerking van de Raad van State, past de manier aan waarop artikel 65/6 van de wet van 24 december 1993 betreffende het proces-verbaal bestemd voor de Europese Commissie moet worden gelezen.

Art. 9. Dit artikel past de manier aan waarop artikel 65/7 van de wet van 24 december 1993, dat toepasselijk wordt gemaakt op de in de wet van 13 augustus 2011 bedoelde opdrachten, moet worden gelezen en vervolledigt het met een derde paragraaf die meer bepaald betrekking heeft op de procedure van de concurrentiedialoog. Die paragraaf bepaalt dat de aanbestedende instantie, onmiddellijk na het nemen van de beslissing over de oplossing of oplossingen die aan haar behoeften en eisen kan of kunnen voldoen, de gemotiveerde beslissing voor deze keuze aan de deelnemers meedeelt.

Art. 10. Dit artikel past de manier aan waarop artikel 65/10, § 1, van de wet van 24 december 1993, dat toepasselijk wordt gemaakt op de in de wet van 13 augustus 2011 bedoelde opdrachten, moet worden gelezen om elke tegenspraak met artikel 12 van de wet van 13 augustus 2011, dat gedeeltelijk hetzelfde voorwerp heeft, te voorkomen.

Art. 11. Deze bepaling past de manier aan waarop artikel 65/12 van de wet van 24 december 1993, dat toepasselijk wordt gemaakt op de in de wet van 13 augustus 2011 bedoelde opdrachten, moet worden gelezen.

Zo wordt een bijkomende afwijking op de wachtermijn ingevoerd, om te voorzien in de omzetting van artikel 58, c), van Richtlijn 2009/81/EG.

Art. 12. Deze bepaling past de manier aan waarop artikel 65/15, derde lid, van de wet van 24 december 1993, dat toepasselijk wordt gemaakt op de in de wet van 13 augustus 2011 bedoelde opdrachten, moet worden gelezen, om rekening te houden met de verduidelijking aangebracht bij artikel 56.1, van Richtlijn 2009/81/EG.

Art. 13. Deze bepaling past de manier aan waarop artikel 65/16 van de wet van 24 december 1993, dat toepasselijk wordt gemaakt op de in de wet van 13 augustus 2011 bedoelde opdrachten, moet worden gelezen.

Zo is het tweede lid betreffende het bijzondere geval van de kosten voor het opstellen van een offerte of van de deelname aan de procedure, dat enkel toepasselijk is op de opdrachten in de speciale sectoren krachtens richtlijn 92/13/EG, niet meer vermeld in Richtlijn 2009/81/EG en is het zodoende geschrapt.

Art. 14. Deze bepaling past de manier aan waarop artikel 65/17 van de wet van 24 december 1993, dat toepasselijk wordt gemaakt op de in de wet van 13 augustus 2011 bedoelde opdrachten, moet worden gelezen.

Zo wordt een bijkomend geval van onverbindendheid van de opdracht ingevoerd, om te voorzien in de omzetting van artikel 60.1, c), van Richtlijn 2009/81/EG.

Art. 15. Dit artikel, dat is ingevoegd ingevolge een algemene opmerking van de Raad van State, past de manier aan waarop artikel 65/18 van de wet van 24 december 1993 moet worden gelezen.

Art. 5. Cet article adapte la façon dont doit se lire l'article 65/2 de la loi du 24 décembre 1993, rendu applicable aux marchés visés par la loi du 13 août 2011, car le champ d'application prévu dans cet article se réfère à celui de la loi du 24 décembre 1993, qui ne sera pas applicable pour les marchés ici visés. Dès lors, le champ d'application est défini par rapport à la loi du 13 août 2011 précitée.

Art. 6. Cet article adapte la façon dont doit se lire l'article 65/4 de la loi du 24 décembre 1993, rendu applicable aux marchés visés par la loi du 13 août 2011. Ainsi, par exemple, est reprise l'obligation d'établir une décision motivée lorsque l'autorité adjudicatrice décide de recourir à un dialogue compétitif et lorsqu'elle décide, dans le cadre d'un dialogue compétitif, de déclarer le dialogue conclu.

Art. 7. Cet article adapte la façon dont doit se lire l'article 65/5 de la loi du 24 décembre 1993, rendu applicable aux marchés visés par la loi du 13 août 2011. Il est dès lors précisé que la décision motivée visée à l'article 65/4 de cette loi comportera les motifs de droit et de fait justifiant ou permettant le recours non seulement à la procédure négociée sans publicité mais également au dialogue compétitif. Les noms des participants à un accord-cadre ou dont la solution a ou n'a pas été retenue au terme du dialogue et les motifs de droit et de fait des décisions y afférentes doivent aussi être mentionnés.

Art. 8. Cet article a été ajouté à la suite d'une observation générale du Conseil d'Etat. Cette disposition adapte la façon dont doit se lire l'article 65/6 de la loi du 24 décembre 1993, relatif au procès-verbal destiné à la Commission européenne.

Art. 9. Cet article adapte la façon dont doit se lire l'article 65/7 de la loi du 24 décembre 1993, rendu applicable aux marchés visés par la loi du 13 août 2011, en le complétant par un troisième paragraphe s'appliquant plus précisément à la procédure du dialogue compétitif, prévoyant que dès qu'elle a pris la décision portant sur la ou les solutions susceptibles de répondre à ses besoins et à ses exigences, l'autorité adjudicatrice communique aux participants la décision motivée relative à ce choix.

Art. 10. Cet article adapte la façon dont doit se lire l'article 65/10, § 1<sup>er</sup>, de la loi du 24 décembre 1993, rendu applicable aux marchés visés par la loi du 13 août 2011, afin de ne pas entrer en contradiction avec l'article 12 de la loi du 13 août 2011 qui porte partiellement sur le même objet.

Art. 11. Cette disposition modifie la façon dont doit se lire l'article 65/12 de la loi du 24 décembre 1993, rendu applicable aux marchés visés par la loi du 13 août 2011.

Ainsi, un cas supplémentaire de dérogation au délai d'attente est introduit, correspondant à la transposition de l'article 58, c), de la Directive 2009/81/CE.

Art. 12. Cette disposition adapte la façon dont doit se lire l'article 65/15, alinéa 3, de la loi du 24 décembre 1993, rendu applicable aux marchés visés par la loi du 13 août 2011, afin de tenir compte de la précision apportée par l'article 56.1, de la Directive 2009/81/CE.

Art. 13. Cette disposition adapte la façon dont doit se lire l'article 65/16 de la loi du 24 décembre 1993, rendu applicable aux marchés visés par la loi du 13 août 2011.

Ainsi, le second alinéa relatif à la situation particulière des frais engagés pour la préparation d'une offre ou la participation à la procédure, applicable uniquement aux marchés dans les secteurs spéciaux en vertu de la Directive 92/13/CE, ne figure plus dans la Directive 2009/81/CE et a donc ainsi été supprimé.

Art. 14. Cette disposition adapte la façon dont doit se lire l'article 65/17 de la loi du 24 décembre 1993, rendu applicable aux marchés visés par la loi du 13 août 2011.

Ainsi, un cas supplémentaire d'absence d'effets du marché est introduit, correspondant à la transposition de l'article 60.1, c), de la Directive 2009/81/CE.

Art. 15. Cet article a été ajouté à la suite d'une observation générale du Conseil d'Etat. Cette disposition adapte la façon dont doit se lire l'article 65/18 de la loi du 24 décembre 1993, relatif aux conditions

Laatstgenoemd artikel bevat de voorwaarden waaronder de onverbindendverklaring niet toepasselijk is wanneer de aanbestedende instantie van oordeel was dat het plaatsnemen van de opdracht zonder voorafgaande bekendmaking toegestaan was.

Art. 16. Deze bepaling past de manier aan waarop artikel 65/20 van de wet van 24 december 1993, dat toepasselijk wordt gemaakt op de in de wet van 13 augustus 2011 bedoelde opdrachten, moet worden gelezen.

Zo wordt in een eerste paragraaf rekening gehouden met de verduidelijkingen in artikel 60.3, eerste en vierde alinea, van Richtlijn 2009/81/EG, en in een tweede paragraaf met de uitzondering op de sanctie van de onverbindendheid bedoeld in artikel 60.5, van dezelfde richtlijn.

Art. 17. Deze bepaling past de manier aan waarop artikel 65/26 van de wet van 24 december 1993, dat toepasselijk wordt gemaakt op de in de wet van 13 augustus 2011 bedoelde opdrachten, moet worden gelezen.

Bijgevolg werd rekening gehouden met de bijzondere eisen inzake vertrouwelijkheid vervat in artikel 56.10, van Richtlijn 2009/81/EG.

Art. 18. Deze bepaling past de manier aan waarop artikel 65/28 van de wet van 24 december 1993, dat toepasselijk wordt gemaakt op de in de wet van 13 augustus 2011 bedoelde opdrachten, moet worden gelezen.

Wat het kwalificatiesysteem betreft, is de verwijzing naar de speciale sectoren weggelaten omdat dit systeem voortaan algemeen toepasselijk is op de opdrachten op defensie- en veiligheidsgebied voor zover hun geraamde bedrag de Europese drempels niet bereikt.

Art. 19. Deze bepaling past de manier aan waarop artikel 65/29 van de wet van 24 december 1993, dat toepasselijk wordt gemaakt op de in de wet van 13 augustus 2011 bedoelde opdrachten, moet worden gelezen.

Deze bepaling vereenvoudigt het huidige systeem door voor de opdrachten waarvan het goed te keuren bedrag exclusief btw hoger is dan 8.500 euro, te voorzien in de toepassing van dezelfde regels inzake motivering en informatie als die waarin is voorzien voor de opdrachten die het door de Koning vastgestelde bedrag voor de Europese bekendmaking bereiken.

Art. 20. Deze bepaling past de manier aan waarop artikel 65/32, eerste lid, van de wet van 24 december 1993, dat toepasselijk wordt gemaakt op de in de wet van 13 augustus 2011 bedoelde opdrachten, moet worden gelezen.

Deze bepaling brengt een verbetering aan voor een materiële fout in de wet van 24 december 1993 wat betreft de opsomming van de artikelen die toepasselijk zijn op de opdrachten voor werken die enkel verplicht onderworpen zijn aan een Belgische bekendmaking maar waarvan het goed te keuren offertebedrag exclusief btw hoger ligt dan de helft van het door de Koning vastgestelde bedrag voor de Europese bekendmaking. Meer bepaald is artikel 65/17 betreffende de onverbindendverklaring niet in de opsomming vermeld. Het gaat daar om een vergetelheid vermits de bedoeling van de wetgever duidelijk is en bovendien wel naar artikel 65/18, eerste en vierde lid, wordt verwezen, wat enkel zin heeft wanneer artikel 65/17 zelf ook toepasselijk is. Artikel 65/18 voorziet immers in een afwijking op artikel 65/17.

Art. 21. Krachtens artikel 35 van de wet van 13 augustus 2011 bepaalt de Koning de algemene uitvoeringsregels voor de overheidsopdrachten.

Er is van deze machtiging reeds gebruik gemaakt in artikel 150 van het koninklijk besluit plaatsing overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied van 23 januari 2012, volgens hetwelke het koninklijk besluit van 26 september 1996 tot bepaling van de algemene uitvoeringsregels van de overheidsopdrachten en van de concessies voor openbare werken toepasselijk is op de in de wet van 13 augustus 2011 bedoelde opdrachten. De onderhavige bepaling maakt het evenwel mogelijk om af te wijken van de bepalingen van dat besluit in het kader van de procedure van de concurrentiedialoog.

Voor deze oplossing is immers ook gekozen in artikel 4 van het koninklijk besluit van 12 september 2011 tot vaststelling, wat de procedure van de concurrentiedialoog betreft, van de inwerkingtreding van de wet overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten van 15 juni 2006 en van haar uitvoeringsbepalingen, alsook van de nadere toepassingsregels van die procedure.

Gezien het specifieke karakter van de concurrentiedialoog en het verwachte gebruik ervan in het kader van de zogenaamde publiek-private samenwerking is ervoor geopteerd dat bij gemotiveerde beslissing kan worden afgeweken van sommige bepalingen van het

permettant de ne pas voir appliquée la déclaration d'absence d'effets lorsque l'autorité adjudicatrice a estimé que la passation du marché sans une publicité préalable était autorisée.

Art. 16. Cette disposition adapte la façon dont doit se lire l'article 65/20 de la loi du 24 décembre 1993, rendu applicable aux marchés visés par la loi du 13 août 2011.

Il est de cette manière tenu compte dans un premier paragraphe des précisions contenues à l'article 60.3, alinéas 1<sup>er</sup> et 4, de la Directive 2009/81/CE et, dans un second paragraphe, de l'exception à la sanction d'absence d'effets contenue à l'article 60.5, de cette directive.

Art. 17. Cette disposition adapte la façon dont doit se lire l'article 65/26 de la loi du 24 décembre 1993, rendu applicable aux marchés visés par la loi du 13 août 2011.

Il a de la sorte été tenu compte des exigences particulières en termes de confidentialité contenues à l'article 56.10, de la Directive 2009/81/CE.

Art. 18. Cette disposition adapte la façon dont doit se lire l'article 65/28 de la loi du 24 décembre 1993, rendu applicable aux marchés visés par la loi du 13 août 2011.

La référence aux secteurs spéciaux en ce qui concerne le système de qualification a été abandonnée puisqu'un tel système est désormais applicable de manière générale pour les marchés en matière de défense et de sécurité, pour autant que leur montant estimé n'atteigne pas les seuils européens.

Art. 19. Cette disposition adapte la façon dont doit se lire l'article 65/29 de la loi du 24 décembre 1993, rendu applicable aux marchés visés par la loi du 13 août 2011.

Cette disposition simplifie le système actuel en prévoyant l'application pour les marchés d'un montant de la dépense à approuver hors taxe sur la valeur ajoutée supérieur à 8.500 euros de règles de motivation et d'information identiques à celles prévues pour les marchés atteignant le montant fixé par le Roi pour la publicité européenne.

Art. 20. Cette disposition adapte la façon dont doit se lire l'article 65/32, alinéa 1<sup>er</sup>, de la loi du 24 décembre 1993, rendu applicable aux marchés visés par la loi du 13 août 2011.

Cette disposition corrige une erreur matérielle contenue dans la loi du 24 décembre 1993 en ce qui concerne l'énumération des articles applicables aux marchés de travaux soumis uniquement à la publicité obligatoire au niveau belge mais dont le montant de l'offre à approuver hors taxe sur la valeur ajoutée excède la moitié du montant fixé par le Roi pour la publicité européenne. Plus précisément, l'article 65/17 concernant la déclaration d'absence d'effets n'apparaît en effet pas dans l'énumération. Il s'agit là d'un oubli car l'intention du législateur est claire, l'article 65/18, alinéas 1<sup>er</sup> et 4, étant en outre visé dans le renvoi, ce qui n'a de sens que si l'article 65/17 s'applique également puisque cet article 65/18 apporte une dérogation à l'article 65/17.

Art. 21. En vertu de l'article 35 de la loi du 13 août 2011, le Roi fixe les règles générales d'exécution des marchés publics.

Il a déjà été fait usage de cette habilitation à l'article 150 de l'arrêté royal du 23 janvier 2012 relatif à la passation des marchés publics et de certains marchés de travaux, de fournitures et de services dans les domaines de la défense et de la sécurité, lequel prévoit que l'arrêté royal du 26 septembre 1996 établissant les règles générales d'exécution des marchés publics et des concessions de travaux publics s'applique aux marchés visés par la loi du 13 août 2011. La présente disposition permet cependant de déroger aux dispositions de cet arrêté dans le cadre de la procédure de dialogue compétitif.

En effet, c'est également la solution qui avait été retenue à l'article 4 de l'arrêté royal du 12 septembre 2011 fixant, en ce qui concerne la procédure de dialogue compétitif, l'entrée en vigueur de la loi du 15 juin 2006 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services, et de ses règles d'exécution, ainsi que les modalités particulières d'application de cette procédure.

Etant donné les spécificités du dialogue compétitif et son utilisation attendue dans le cadre de procédures dites de "Partenariat Public Privé", il a été jugé préférable de permettre de déroger par décision motivée à certaines dispositions de l'arrêté royal du 26 septembre 1996

koninklijk besluit van 26 september 1996 in de mate dat de bijzondere eisen van de opdrachten geplaatst in het kader van de concurrentiedialoog dit noodzakelijk zouden maken. Met name zouden de voorwaarden kunnen worden versoepeld waaronder kan worden afgeweken van de bepalingen van de Algemene aannemingsvoorwaarden, teneinde de uitwerking van een passend contractueel kader voor de opdrachten geplaatst bij concurrentiedialoog te vergemakkelijken.

Tot slot wordt bepaald dat die afwijkmogelijkheid wordt beperkt door de eerbiediging van de dwingende regels die voortvloeien uit het Europees recht, met name wat betreft de regels aangaande de bestrijding van betalingsachterstand bij handelstransacties en de rechtspraak van het Hof van Justitie.

Art. 22. Volgens deze bepaling treden de wet van 13 augustus 2011 en dit besluit in werking de vijfde dag volgend op de bekendmaking van het besluit in het *Belgisch Staatsblad*. Er wordt dus afgeweken van de minimumtermijn van tien dagen waarover men normaal beschikt om kennis te nemen van de akte. Deze keuze is ingegeven door het zoeken naar een evenwicht tussen de dringende noodzaak om Richtlijn 2009/81/EG op zeer korte termijn om te zetten en de bedoelde kennisname. Daarbij dient overigens te worden opgemerkt dat de in dit ontwerp vermelde regels reeds in ruime mate zijn gekend bij de betrokken actoren sinds de bekendmaking van de wet van 23 december 2009 tot invoering van een Boek *Ibis* in de wet van 24 december 1993 in het *Belgisch Staatsblad* van 28 december 2009.

Art. 23. Dit artikel bepaalt dat de Eerste Minister belast is met de uitvoering van dit besluit.

Ik heb de eer te zijn,

Sire,  
Van Uwe Majesteit,  
de zeer eerbiedige  
en zeer getrouwe dienaar,  
De Eerste Minister,  
E. DI RUPO

**ADVIES 50.475/1 VAN 10 NOVEMBER 2011  
VAN DE AFDELING WETGEVING  
VAN DE RAAD VAN STATE**

DE RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, eerste kamer, op 17 oktober 2011 door de Eerste Minister verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit « tot vaststelling van de inwerkingtreding van de wet van 13 augustus 2011 inzake overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied, alsook van de regels inzake motivering, informatie en rechtsmiddelen voor deze opdrachten », heeft het volgende advies gegeven :

1. Met toepassing van artikel 84, § 3, eerste lid, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, heeft de afdeling Wetgeving zich toegespitst op het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond, alsmede van de vraag of aan de te vervullen vormvereisten is voldaan.

**VOORAFGAANDE OPMERKING**

2. Rekening houdend met het tijdstip waarop dit advies gegeven wordt, vestigt de Raad van State de aandacht op het feit dat, wegens het ontslag van de regering, de bevoegdheid van deze laatste beperkt is tot het afhandelen van de lopende zaken. Dit advies wordt evenwel gegeven zonder dat wordt nagegaan of dit ontwerp in die beperkte bevoegdheid kan worden ingepast, aangezien de afdeling Wetgeving geen kennis heeft van het geheel van de feitelijke gegevens welke de regering in aanmerking kan nemen als ze te oordelen heeft of het vaststellen of het wijzigen van een verordening noodzakelijk is.

**STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP**

3. Het om advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit strekt ertoe de datum van inwerkingtreding vast te stellen van de wet van 13 augustus 2011 « inzake overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied » (artikel 20 van het ontwerp) (1).

Voorts worden op de onder de toepassing van de voornoemde wet vallende overheidsopdrachten de bepalingen van Boek *Ibis* van de wet van 24 december 1993(2), die betrekking hebben op de motivering, de informatie en de rechtsmiddelen, toepasselijk gemaakt (artikel 3 van het ontwerp).

dans la mesure rendue indispensable par les exigences particulières des marchés à passer dans le cadre d'un dialogue compétitif. En particulier, il pourrait être envisagé d'assouplir les conditions prévues permettant de déroger aux dispositions du Cahier général des charges. Ceci pourrait simplifier la mise au point d'un cadre contractuel adéquat pour les marchés à passer par la procédure de dialogue compétitif.

Enfin, il est précisé que cette faculté de dérogation est limitée par le respect des règles impératives découlant du droit européen, notamment des règles relatives à la lutte contre le retard de paiement dans les transactions commerciales et de la jurisprudence de la Cour de Justice.

Art. 22. Cette disposition prévoit que la loi du 13 août 2011 et le présent arrêté entrent en vigueur le cinquième jour après la publication de l'arrêté au *Moniteur belge*. Il est donc dérogé au délai minimum de dix jours normalement laissé pour prendre connaissance de l'acte. Ce choix a été effectué afin de réaliser un équilibre entre l'urgence liée à la nécessité de transposer la Directive 2009/81/CE à très bref délai et la prise de connaissance évoquée. Il convient à ce propos de souligner que les règles figurant dans le présent arrêté sont en effet pour l'essentiel déjà connues des acteurs concernés depuis la publication dans le *Moniteur belge* du 28 décembre 2009 de la loi du 23 décembre 2009 introduisant un Livre *Ibis* dans la loi du 24 décembre 1993.

Art. 23. Cet article précise que le Premier Ministre est chargé de l'exécution du présent arrêté.

J'ai l'honneur d'être,

Sire,  
De votre Majesté,  
le très respectueux  
et très fidèle serviteur,  
Le Premier Ministre,  
E. DI RUPO

**AVIS 50.475/1 DU 10 NOVEMBRE 2011  
DE LA SECTION DE LEGISLATION  
DU CONSEIL D'ETAT**

LE CONSEIL D'ETAT, section de législation, première chambre, saisi par le Premier Ministre, le 17 octobre 2011, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal fixant l'entrée en vigueur de la loi du 13 août 2011 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services dans les domaines de la défense et de la sécurité, ainsi que les règles relatives à la motivation, à l'information et aux voies de recours concernant ces marchés', a donné l'avis suivant :

1. En application de l'article 84, § 3, alinéa 1<sup>er</sup>, des lois sur le Conseil d'Etat, coordonnées le 12 janvier 1973, la section de législation a fait porter son examen essentiellement sur la compétence de l'auteur de l'acte, le fondement juridique et l'accomplissement des formalités prescrites.

**OBSERVATION PRELIMINAIRE**

2. Compte tenu du moment où le présent avis est donné, le Conseil d'Etat attire l'attention sur le fait qu'en raison de la démission du gouvernement, la compétence de celui-ci se trouve limitée à l'expédition des affaires courantes. Le présent avis est toutefois donné sans qu'il soit examiné si le projet relève bien de la compétence ainsi limitée, la section de législation n'ayant pas connaissance de l'ensemble des éléments de fait que le gouvernement peut prendre en considération lorsqu'il doit apprécier la nécessité d'arrêter ou de modifier des dispositions réglementaires.

**PORTEE ET FONDEMENT JURIDIQUE DU PROJET**

3. Le projet d'arrêté royal soumis pour avis a pour objet de fixer la date d'entrée en vigueur de la loi du 13 août 2011 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services dans les domaines de la défense et de la sécurité' (article 20 du projet) (1).

En outre, les dispositions du Livre *Ibis* de la loi du 24 décembre 1993 (2), qui concernent la motivation, l'information et les voies de recours, sont déclarées applicables aux marchés publics régis par la loi susvisée (article 3 du projet).

Rekening houdend met de specifieke kenmerken van de overheidsopdrachten bedoeld in de wet van 13 augustus 2011, worden vervolgens sommige bepalingen van Boek *IIbis* van de wet van 24 december 1993 in een aangepaste lezing hernomen (artikelen 4 tot 18 van het ontwerp) (3).

Tot slot wordt mogelijk gemaakt dat, in het kader van een concurrentiedialoog, wordt afgeweken van het koninklijk besluit van 26 september 1996 « tot bepaling van de algemene uitvoeringsregels van de overheidsopdrachten en van de concessies voor openbare werken (artikel 19 van het ontwerp) » (4).

4. De artikelen 3 tot 18 van het ontwerp vinden rechtsgrond in artikel 80, derde lid, van de wet van 15 juni 2006 (5), zoals die bepaling werd ingevoegd bij de wet van 5 augustus 2011 « tot wijziging van artikel 80 van de wet overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten van 15 juni 2006 ». Artikel 80, derde lid, van de wet van 15 juni 2006 luidt :

« De Koning kan, in voorkomend geval met gehele of gedeeltelijke aanpassing ervan, de bepalingen van Boek *IIbis* van de wet van 24 december 1993 betreffende de overheidsopdrachten en sommige opdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten toepasselijk maken op de beslissingen genomen op grond van deze wet of van de wet tot omzetting van Richtlijn 2009/81/EG van het Europees Parlement en de Raad van 13 juli 2009 betreffende de coördinatie van de procedures voor het plaatsen door aanbestedende diensten van bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied, en tot wijziging van Richtlijnen 2004/17/EG en 2004/18/EG » (6).

5. Voor de in artikel 19 van het ontwerp vervatte afwijkingmogelijkheid kan rechtsgrond worden gevonden in artikel 35 van de wet van 13 augustus 2011, waarnaar wordt verwezen in het tweede lid van de aanhef. In artikel 35, eerste lid, van die wet wordt de Koning belast met het bepalen van de algemene uitvoeringsregels voor de overheidsopdrachten, bedoeld in dezelfde wet.

6. Artikel 20 van het ontwerp, dat de datum van inwerkingtreding van de wet van 13 augustus 2011 vaststelt, vindt rechtsgrond in artikel 50, eerste lid, van die wet.

#### ONDERZOEK VAN DE TEKST

##### Aanhef

7. Rekening houdend met hetgeen is opgemerkt met betrekking tot de rechtsgrond van de ontworpen regeling, dient het eerste lid, dat refereert aan artikel 108 van de Grondwet, uit de aanhef te worden weggelaten, en moet het daaropvolgende lid worden geredigeerd als volgt :

« Gelet op de wet overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten van 15 juni 2006, artikel 80, derde lid, ingevoegd bij de wet van 5 augustus 2011 tot wijziging van artikel 80 van de wet overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten van 15 juni 2006; » (7).

##### Artikel 1

8. De in artikel 1 van het ontwerp vermelde richtlijn wordt slechts gedeeltelijk in het interne recht omgezet door de ontworpen regeling. Men late artikel 1 derhalve best aanvagen als volgt : « Dit besluit voorziet in de gedeeltelijke omzetting van richtlijn... » (8).

##### Artikel 3

9. Het « voorbehoud van de artikelen 4 tot 18 », waaraan wordt gerefereerd aan het einde van artikel 3 van het ontwerp, moet aan een bijkomend onderzoek worden onderworpen in het licht van de beperking van het toepassingsgebied van de ontworpen regeling tot de overheidsopdrachten en gelijkaardige opdrachten op defensie- en veiligheidsgebied. Zo is het bijvoorbeeld duidelijk dat de tweede zin van artikel 65/6 van de wet van 24 december 1993 niet ongewijzigd kan worden behouden, aangezien deze specifiek betrekking heeft op « de klassieke sectoren » en artikel 65/18, derde lid, van diezelfde wet, dat een voorschrift bevat « voor de opdrachten onderworpen aan de bepalingen van boek II », bij gebrek aan indeling van de wet van 13 augustus 2011 in boeken, aanpassing behoeft. Dat houdt in dat de lijst van aan te passen artikelen van de wet van 24 december 1993, die het voorwerp is van de artikelen 4 tot 18 van het ontwerp, moet worden vervolledigd.

##### Artikel 4

10. Het is de vraag of bij het definiëren van het begrip « opdracht » (« marché ») in het ontworpen artikel 65/1, 1<sup>o</sup>, van de wet van 24 december 1993, zoals het is te lezen voor krachtens de wet van 13 augustus 2011 geplaatste opdrachten, niet veeleer moet worden gerefereerd aan het begrip zoals het is omschreven in artikel 4, 1<sup>o</sup>, van

Compte tenu des spécificités des marchés publics visés par la loi du 13 août 2011, le projet emprunte, en les remaniant, certaines dispositions du Livre *IIbis* de la loi du 24 décembre 1993 (articles 4 à 18 du projet) (3).

Enfin, le projet prévoit la possibilité de déroger, dans le cadre d'un dialogue compétitif, à l'arrêté royal du 26 septembre 1996 établissant les règles générales d'exécution des marchés publics et des concessions de travaux publics' (article 19 du projet) (4).

4. Les articles 3 à 18 du projet trouvent leur fondement juridique à l'article 80, alinéa 3, de la loi du 15 juin 2006 (5), inséré par la loi du 5 août 2011 modifiant l'article 80 de la loi du 15 juin 2006 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services'. L'article 80, alinéa 3, de la loi du 15 juin 2006 s'énonce comme suit :

« Le Roi peut rendre applicable, le cas échéant en les adaptant, tout ou partie des dispositions du Livre *IIbis* de la loi du 24 décembre 1993 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services aux décisions prises en vertu de la présente loi ou de la loi transposant la Directive 2009/81/CE du Parlement européen et du Conseil du 13 juillet 2009 relative à la coordination des procédures de passation de certains marchés de travaux, de fournitures et de services par des pouvoirs adjudicateurs ou des entités adjudicatrices dans les domaines de la défense et de la sécurité, et modifiant les Directives 2004/17/CE et 2004/18/CE » (6).

5. La possibilité de dérogation inscrite à l'article 19 du projet trouve son fondement juridique à l'article 35 de la loi du 13 août 2011, auquel se réfère le deuxième alinéa du préambule. L'article 35, alinéa 1<sup>er</sup>, de cette loi charge le Roi de fixer les mesures générales d'exécution des marchés publics visés dans la même loi.

6. L'article 20 du projet, qui fixe la date d'entrée en vigueur de la loi du 13 août 2011, tire son fondement juridique de l'article 50, alinéa 1<sup>er</sup>, de cette loi.

#### EXAMEN DU TEXTE

##### Préambule

7. Compte tenu de ce qui a été relevé en ce qui concerne le fondement juridique des dispositions en projet, le premier alinéa, qui fait référence à l'article 108 de la Constitution, doit être omis du préambule et l'alinéa suivant doit être rédigé comme suit :

« Vu la loi relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services du 15 juin 2006, l'article 80, alinéa 3, inséré par la loi du 5 août 2011 modifiant l'article 80 de la loi du 15 juin 2006 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services; » (7).

##### Article 1<sup>er</sup>

8. La directive mentionnée à l'article 1<sup>er</sup> du projet n'est transposée que partiellement en droit interne par les dispositions en projet. Il vaut dès lors mieux commencer l'article 1<sup>er</sup> comme suit : « Le présent arrêté transpose partiellement la directive... » (8).

##### Article 3

9. La « réserve des articles 4 à 18 », à laquelle il est fait référence à la fin de l'article 3 du projet, doit être revue à la lumière de la restriction du champ d'application des dispositions en projet aux marchés publics et aux marchés similaires dans les domaines de la défense et de la sécurité. Ainsi, il est manifeste par exemple que la seconde phrase de l'article 65/6 de la loi du 24 décembre 1993 ne peut être maintenue telle quelle, dès lors qu'elle concerne spécifiquement « les secteurs classiques » et que l'article 65/18, alinéa 3, de la même loi, qui contient une disposition « pour les marchés soumis aux dispositions du livre II », doit être adapté, la loi du 13 août 2011 n'étant pas subdivisée en livres. Cela implique que la liste des articles de la loi du 24 décembre 1993 à adapter, qui fait l'objet des articles 4 à 18 du projet, doit être complétée.

##### Article 4

10. La question est de savoir si dans la définition de la notion de « marché » (« opdracht ») à l'article 65/1, 1<sup>o</sup>, en projet de la loi du 24 décembre 1993, telle qu'elle doit se lire pour les marchés passés en vertu de la loi du 13 août 2011, il n'y a pas lieu de faire référence à la notion telle qu'elle est définie à l'article 4, 1<sup>o</sup>, de la loi du 13 août 2011,

de wet van 13 augustus 2011, in plaats van aan het in de artikelen 3 en 4 van die wet niet specifiek omschreven begrip « overeenkomst » (« contrat »). Het gebruik van dat laatste begrip moet trouwens worden geweerd nu de gemachtigde heeft verklaard dat het niet de bedoeling is om boek *Ilbis* van de wet van 24 december 1993 mede toepasselijk te maken op de « onderaannemingsovereenkomst » (« contrat de sous-traitance ») gedefinieerd in artikel 3, 2<sup>o</sup>, van de wet van 13 augustus 2011.

Uit wat voorafgaat volgt dat voor de omschrijving van het begrip « opdracht », in de ontworpen lezing van artikel 65/1, 1<sup>o</sup>, van de wet van 24 december 1993, best niet op algemene wijze wordt verwezen naar de artikelen 3 en 4 van de wet van 13 augustus 2011, en dat de tekst van het ontwerp op dat punt moet worden herzien.

11. In de ontworpen lezing van artikel 65/1, 2<sup>o</sup>, van de wet van 24 december 1993 wordt het begrip « aanbestedende instantie » (« autorité adjudicatrice ») omschreven. In de Nederlandse tekst van die omschrijving dient het begrip « aanbestedende dienst » te worden vervangen door « aanbestedende entiteit », zoals dat wordt gedefinieerd in artikel 2, 3<sup>o</sup>, van de wet van 13 augustus 2011. In de Franse tekst kan het begrip « entité adjudicatrice », dat ook in de laatstgenoemde bepaling van de wet van 13 augustus 2011 wordt gebruikt, behouden blijven.

#### Artikel 7

12. In de ontworpen lezing van artikel 65/5, 5<sup>o</sup>/1, van de wet van 24 december 1993 moet in de Nederlandse tekst uiteraard worden geschreven « van wie de oplossing al dan niet is gekozen na afloop van de dialoog ».

#### Artikel 13

13. Rekening houdend met de opvolging van de Europese Gemeenschap door de Europese Unie vermelde men in de ontworpen lezing van artikel 65/17, eerste lid, 1<sup>o</sup> en 2<sup>o</sup>, *b*), van de wet van 24 december 1993 het « recht van de Europese Unie » in plaats van het « Gemeenschapsrecht ».

#### Artikel 14

14. In het verslag aan de Koning wordt met betrekking tot de ontworpen lezing van artikel 65/20, § 2, van de wet van 24 december 1993 verduidelijkt dat rekening wordt gehouden « met de uitzondering op de sanctie van de onverbindendheid bedoeld in artikel 60, § 5, van [richtlijn 2009/81/EG] ». Er dient evenwel te worden vastgesteld dat in de ontworpen lezing van artikel 65/20, § 2, niet geheel wordt aangesloten bij artikel 60, lid 5 (niet : artikel 60, § 5), van de voornoemde richtlijn. Meer in het bijzonder wordt niet het bepaalde na het tweede streepje van artikel 60, lid 5, hernomen. Om volledig aan te sluiten bij het bepaalde in artikel 60, lid 5, van de richtlijn, kan bijvoorbeeld worden overwogen om de tekst van de ontworpen lezing van artikel 65/20, § 2, van de wet van 24 december 1993 aan te vullen met een onderdeel waarin wordt bepaald dat de aanbestedende instantie bij de toepassing van artikel 65/4, eerste lid, 5<sup>o</sup> (kennisgeving van de gemotiveerde gunningsbeslissing), de voorschriften van artikel 65/8, § 1, van de wet van 24 december 1993, inzake de opgave van de voor de afwijzing relevante motieven, dient na te leven.

#### Artikel 15

15. Ter wille van de leesbaarheid vervange men aan het einde van de Nederlandse tekst van de ontworpen lezing van artikel 65/26 van de wet van 24 december 1993 de woorden « en ervoor te zorgen » door de woorden « en ervoor wordt gezorgd ».

#### Artikel 20

16. Artikel 20 van het ontwerp bepaalt dat de wet van 13 augustus 2011 en het ontworpen besluit in werking treden op de vijfde dag volgend op de bekendmaking ervan in het *Belgisch Staatsblad*.

Voor zoveel als nodig dient erop te worden gewezen dat, aangezien de ontworpen regeling onlosmakelijk is verbonden met de wet van 13 augustus 2011 (9) en deze wet bovendien rechtsgrond biedt voor de artikelen 19 en 20 van het ontwerp, de wet uiterlijk tegelijk met het ontworpen besluit zal moeten worden bekendgemaakt.

17. Er is een discordantie tussen de Nederlandse en de Franse tekst van artikel 20 van het ontwerp. De woorden « de vijfde dag volgend op de bekendmaking ervan », in de Nederlandse tekst, stemmen niet overeen met de woorden « le cinquième jour après la publication du présent arrêté », in de Franse tekst. Deze discordantie moet worden weggewerkt.

plutôt qu'à la notion de « contrat » (« overeenkomst ») qui n'est pas spécifiquement définie aux articles 3 et 4 de cette loi. Il faut d'ailleurs renoncer à utiliser cette dernière notion dès lors que le délégué a déclaré que l'intention n'est pas de rendre également applicable le Livre *Ilbis* de la loi du 24 décembre 1993 au « contrat de sous-traitance » (« onderaannemingsovereenkomst »), défini à l'article 3, 2<sup>o</sup>, de la loi du 13 août 2011.

Il résulte de ce qui précède que, pour la définition de la notion de « marché », il vaut mieux, dans la version en projet de l'article 65/1, 1<sup>o</sup>, de la loi du 24 décembre 1993, ne pas faire référence d'une manière générale aux articles 3 et 4 de la loi du 13 août 2011, et que le texte du projet doit être revu sur ce point.

11. La nouvelle version de l'article 65/1, 2<sup>o</sup>, de la loi du 24 décembre 1993 définit la notion d'« autorité adjudicatrice » (« aanbestedende instantie »). Dans le texte néerlandais de cette définition, la notion de « aanbestedende dienst » doit être remplacée par celle de « aanbestedende entiteit », telle qu'elle est définie à l'article 2, 3<sup>o</sup>, de la loi du 13 août 2011. Dans le texte français, la notion de « entité adjudicatrice », qui est également utilisée dans cette dernière disposition de la loi du 13 août 2011, peut être maintenue.

#### Article 7

12. Dans la version en projet de l'article 65/5, 5<sup>o</sup>/1, de la loi du 24 décembre 1993, il convient évidemment d'écrire dans le texte néerlandais « van wie de oplossing al dan niet is gekozen na afloop van de dialoog ».

#### Article 13

13. L'Union européenne ayant succédé à la Communauté européenne, le texte en projet de l'article 65/17, alinéa 1<sup>er</sup>, 1<sup>o</sup> et 2<sup>o</sup>, *b*), de la loi du 24 décembre 1993, mentionnera le « droit de l'Union » au lieu du « droit communautaire ».

#### Article 14

14. Dans le rapport au Roi, il est précisé en ce qui concerne la version en projet de l'article 65/20, § 2, de la loi du 24 décembre 1993 qu'il est tenu compte « de l'exception à la sanction d'absence d'effets contenue à l'article 60, § 5, de [la Directive 2009/81/EG] ». Il convient toutefois de constater que la version en projet de l'article 65/20, § 2, ne correspond pas tout à fait à l'article 60, paragraphe 5 (et non : article 60, § 5), de la directive susvisée. Plus particulièrement, la règle énoncée après le deuxième tiret de l'article 60, paragraphe 5, n'est pas reproduite. Pour qu'il corresponde tout à fait à la règle énoncée à l'article 60, paragraphe 5, de la directive, on peut par exemple envisager de compléter le texte de la version en projet de l'article 65/20, § 2, de la loi du 24 décembre 1993 en énonçant que, lors de l'application de l'article 65/4, alinéa 1<sup>er</sup>, 5<sup>o</sup> (notification de la décision motivée d'attribution), l'autorité adjudicatrice doit respecter les prescriptions de l'article 65/8, § 1<sup>er</sup>, de la loi du 24 décembre 1993 en ce qui concerne l'indication des motifs pertinents du rejet.

#### Article 15

15. Par souci de lisibilité, on remplacera, à la fin du texte néerlandais de la version en projet de l'article 65/26 de la loi du 24 décembre 1993, les mots « en ervoor te zorgen » par les mots « en ervoor wordt gezorgd ».

#### Article 20

16. L'article 20 du projet dispose que la loi du 13 août 2011 et l'arrêté en projet entrent en vigueur le cinquième jour après leur publication au *Moniteur belge*.

A toutes fins utiles, il convient de signaler que, dès lors que les dispositions en projet sont indissociablement liées à la loi du 13 août 2011 (9) et que cette loi procure en outre un fondement juridique aux articles 19 et 20 du projet, la loi devra être publiée au plus tard en même temps que l'arrêté en projet.

17. Les textes français et néerlandais de l'article 20 du projet présentent une discordance. Les mots « le cinquième jour après la publication du présent arrêté » du texte français ne correspondent pas aux mots « de vijfde dag volgend op de bekendmaking ervan » du texte néerlandais. Cette discordance doit être éliminée.

18. Rekening houdend met het bepaalde in artikel 50, tweede lid, van de wet van 13 augustus 2011 late men artikel 20 van het ontwerp aanvragen als volgt : « Met uitzondering van de artikelen 46 en 50 van de wet van 13 augustus 2011 treden die wet en dit besluit in werking ... ».

De kamer was samengesteld uit :

de heren :

M. Van Damme, kamervoorzitter,

J. Baert, W. Van Vaerenbergh, staatsraden,

M. Rigaux, M. Tison, assessoren van de afdeling Wetgeving,

Mevr. G. Verberckmoes, griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de heer P. T'Kindt, auditeur.

De griffier,

G. Verberckmoes.

De voorzitter,

M. Van Damme.

Notas

(1) Deze wet is op de datum waarop de Raad van State, afdeling Wetgeving, dit advies uitbrengt nog niet bekendgemaakt.

(2) Wet van 24 december 1993 « betreffende de overheidsopdrachten en sommige opdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten ».

(3) Wat de ongewijzigd overgenomen onderdelen van de betrokken bepalingen van boek *Ilbis* van de wet van 24 december 1993 betreft, verwijst de Raad van State, afdeling Wetgeving, naar advies 47.322/1 dat hij op 29 oktober 2009 heeft uitgebracht over een voorontwerp van wet « tot invoeging van een nieuw boek betreffende de motivering, de informatie en de rechtsmiddelen in de wet van 24 december 1993 betreffende de overheidsopdrachten en sommige opdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten ».

(4) Het koninklijk besluit van 26 september 1996 wordt toepasselijk gemaakt op de overheidsopdrachten bedoeld in de wet van 13 augustus 2011, bij artikel 148 van het op het ogenblik dat dit advies wordt gegeven nog niet tot stand gekomen koninklijk besluit over het ontwerp waarvan de Raad van State, afdeling Wetgeving, op 29 augustus 2011 advies 50.137/1/V heeft uitgebracht.

(5) Wet « overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten » van 15 juni 2006.

(6) De machtiging bedoeld in artikel 80, derde lid, van de wet van 15 juni 2006 strekt tot het nemen van maatregelen inzake motivering, informatie en rechtsmiddelen, wat de in artikel 80, vierde lid, van de wet vermelde opdrachten betreft; de maatregelen bedoeld in artikel 80, derde en vierde lid, van de voornoemde wet, dienen overeenkomstig artikel 80, vijfde lid, van dezelfde wet het voorwerp uit te maken van een wettelijke bekrachtiging binnen twee jaar na hun inwerkingtreding. Dergelijke bekrachtiging is derhalve vereist ten aanzien van de artikelen 3 tot 18 van het ontwerp.

(7) Er wordt melding gemaakt van het opschrift van de wijzigingswet van 5 augustus 2011 omdat er nog een tweede wet van dezelfde aard en met dezelfde datum bestaat, hetgeen verwarring kan doen ontstaan (zie Beginselen van de wetgevingstechniek. Handleiding voor het opstellen van wetgevende en reglementaire teksten, Raad van State, 2008, nr. 27, te raadplegen op de internetsite van de Raad van State : [www.raadvst-consetat.be](http://www.raadvst-consetat.be)

(8) De overbodige woorden « met name » zijn weggelaten.

(9) En met het evenmin reeds bekendgemaakte uitvoeringsbesluit van die wet, waarnaar wordt verwezen in de ontworpen lezing van de artikelen 65/17 en 65/20 van de wet van 24 december 1993 (artikelen 13 en 14 van het ontwerp).

18. Compte tenu de l'article 50, alinéa 2, de la loi du 13 août 2011, l'article 20 du projet commencera comme suit : « A l'exception des articles 46 et 50 de la loi du 13 août 2011, cette loi et le présent arrêté entrent en vigueur ... ».

La chambre était composée de :

MM. :

M. Van Damme, président de chambre,

J. Baert, W. Van Vaerenbergh, conseillers d'Etat,

M. Rigaux, M. Tison, assesseurs de la section de législation,

Mme G. Verberckmoes, greffier.

Le rapport a été présenté par M. P. T'Kindt, auditeur.

La concordance entre la version néerlandaise et la version française a été vérifiée sous le contrôle de M. M. Van Damme.

Le greffier,

G. Verberckmoes.

Le président,

M. Van Damme.

Notes

(1) Cette loi n'a pas encore été publiée à la date à laquelle le Conseil d'Etat, section de législation, rend le présent avis.

(2) Loi du 24 décembre 1993 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services'.

(3) En ce qui concerne les éléments des dispositions concernées du livre *Ilbis* de la loi du 24 décembre 1993, reproduits tels quels, le Conseil d'Etat, section de législation, renvoie à l'avis 47.322/1 qu'il a rendu le 29 octobre 2009 sur un avant-projet de loi introduisant un nouveau livre relatif à la motivation, à l'information et aux voies de recours dans la loi du 24 décembre 1993 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services'.

(4) L'arrêté royal du 26 septembre 1996 est déclaré applicable aux marchés publics visés par la loi du 13 août 2011, par l'article 148 de l'arrêté royal qui n'a pas encore été concrétisé au moment où le présent avis est donné et sur le projet duquel le Conseil d'Etat, section de législation, a rendu le 29 août 2011, l'avis 50.137/1/V.

(5) Loi du 15 juin 2006 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services'.

(6) L'habilitation visée à l'article 80, alinéa 3, de la loi du 15 juin 2006 concerne les mesures à prendre en matière de motivation, d'information et de voies de recours, pour les marchés mentionnés à l'article 80, alinéa 4, de la loi; les mesures visées à l'article 80, alinéas 3 et 4, de la loi susvisée doivent faire l'objet, conformément à l'article 80, alinéa 5, de la même loi, d'une confirmation législative dans les deux ans suivant leur entrée en vigueur. Pareille confirmation est dès lors requise à l'égard des articles 3 à 18 du projet.

(7) Il est fait mention de l'intitulé de la loi modificative du 5 août 2011 car il existe encore une seconde loi de même nature et de la même date, ce qui peut prêter à confusion (voir Principes de technique législative. Guide de rédaction des textes législatifs et réglementaires, Conseil d'Etat, 2008, n° 27, à consulter sur le site Internet du Conseil d'Etat : [www.raadvst-consetat.be](http://www.raadvst-consetat.be)

(8) Le mot « notamment » a été omis car superflu.

(9) Et à l'arrêté d'exécution de cette loi, qui n'a pas non plus été déjà publié et auquel renvoie la version en projet des articles 65/17 et 65/20 de la loi du 24 décembre 1993 (articles 13 et 14 du projet).

24 JANUARI 2012. — Koninklijk besluit tot vaststelling van de inwerkingtreding van de wet van 13 augustus 2011 inzake overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied, alsook van de regels inzake motivering, informatie en rechtsmiddelen voor deze opdrachten

ALBERT II, Koning der Belgen,

Aan allen die nu zijn en hierna wezen zullen, Onze Groet.

Gelet op de Grondwet, artikel 108;

Gelet op de wet overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten van 15 juni 2006, artikel 80, derde lid, ingevoegd bij de wet van 5 augustus 2011 tot wijziging van artikel 80 van de wet overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten;

Gelet op de wet van 13 augustus 2011 inzake overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied, de artikelen 35 en 50;

Gelet op het advies van de Commissie voor de overheidsopdrachten, gegeven op 5 september 2011;

Gelet op het advies van de Inspecteur van Financiën, gegeven op 20 september 2011;

Gelet op de akkoordbevinding van de Staatssecretaris voor Begroting, gegeven op 4 oktober 2011;

Gelet op het advies nr. 50.475/1 van de Raad van State, gegeven op 10 november 2011, met toepassing van artikel 84, § 1, eerste lid, 1°, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973;

Op de voordracht van de Eerste Minister en op het advies van de in Raad vergaderde Ministers,

Hebben Wij besloten en besluiten Wij :

#### HOOFDSTUK 1. — *Algemene bepalingen en definities*

**Artikel 1.** Dit besluit voorziet in de gedeeltelijke omzetting van Richtlijn 2009/81/EG van het Europees Parlement en de Raad van 13 juli 2009 betreffende de coördinatie van de procedures voor het plaatsen door aanbestedende diensten van bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied, en tot wijziging van Richtlijnen 2004/17/EG en 2004/18/EG.

**Art. 2.** Voor de toepassing van dit besluit wordt verstaan onder :

1° de wet van 13 augustus 2011 : de wet van 13 augustus 2011 inzake overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied;

2° de wet van 24 december 1993 : de wet van 24 december 1993 betreffende de overheidsopdrachten en sommige opdrachten voor aanneming van werken, leveringen en diensten.

#### HOOFDSTUK 2. — *Regels inzake motivering, informatie en rechtsmiddelen*

**Art. 3.** Boek *IIbis* van de wet van 24 december 1993 is toepasselijk op de krachtens de wet van 13 augustus 2011 geplaatste opdrachten, onder voorbehoud van de artikelen 4 tot 20.

**Art. 4.** Voor de krachtens de wet van 13 augustus 2011 geplaatste opdrachten moet artikel 65/1 van de wet van 24 december 1993 als volgt worden gelezen :

« Art. 65/1 - In de zin van dit boek wordt verstaan onder :

1° opdracht : de overheidsopdracht en iedere overeenkomst en raamovereenkomst als bedoeld in de artikelen 3, 1° tot 4°, 11°, 12° en 4, 1°, 3° en 6° van de wet van 13 augustus 2011 inzake overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied;

2° aanbestedende instantie : de aanbestedende overheid, het overheidsbedrijf of de aanbestedende entiteit als bedoeld in de wet van 13 augustus 2011 inzake overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied;

3° betrokken kandidaat : de kandidaat aan wie de aanbestedende instantie, naar aanleiding van een opdracht, de motieven voor zijn niet-selectie niet heeft meegedeeld voordat de betrokken inschrijvers in kennis werden gesteld van de gunningsbeslissing;

4° betrokken inschrijver : de inschrijver die niet definitief is uitgesloten van deelname aan de procedure ingevolge een gemotiveerde beslissing waarvan hij in kennis is gesteld en waartegen geen verhaal meer kan worden aangetekend bij de verhaalinstantie of die wettig is bevonden door de verhaalinstantie;

5° verhaalinstantie : het in artikel 65/24 bedoelde rechtscollege. »

24 JANVIER 2012. — Arrêté royal fixant l'entrée en vigueur de la loi du 13 août 2011 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services dans les domaines de la défense et de la sécurité, ainsi que les règles relatives à la motivation, à l'information et aux voies de recours concernant ces marchés

ALBERT II, Roi des Belges,

A tous, présents et à venir, Salut.

Vu la Constitution, l'article 108;

Vu la loi du 15 juin 2006 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services, l'article 80, alinéa 3, inséré par la loi du 5 août 2011 modifiant l'article 80 de la loi du 15 juin 2006 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services;

Vu la loi du 13 août 2011 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services dans les domaines de la défense et de la sécurité, les articles 35 et 50;

Vu l'avis de la Commission des marchés publics, donné le 5 septembre 2011;

Vu l'avis de l'Inspectrice des Finances, donné le 20 septembre 2011;

Vu l'accord du Secrétaire d'Etat au Budget, donné le 4 octobre 2011;

Vu l'avis n° 50.475/1 du Conseil d'Etat donné le 10 novembre 2011 en application de l'article 84, § 1<sup>er</sup>, alinéa 1<sup>er</sup>, 1°, des lois sur le Conseil d'Etat, coordonnées le 12 janvier 1973;

Sur la proposition du Premier Ministre et de l'avis des Ministres qui en ont délibéré en Conseil,

Nous avons arrêté et arrêtons :

#### CHAPITRE 1<sup>er</sup>. — *Dispositions générales et définitions*

**Article 1<sup>er</sup>.** Le présent arrêté transpose partiellement la Directive 2009/81/CE du Parlement européen et du Conseil du 13 juillet 2009 relative à la coordination des procédures de passation de certains marchés de travaux, de fournitures et de services par des pouvoirs adjudicateurs ou des entités adjudicatrices dans les domaines de la défense et de la sécurité, et modifiant les Directives 2004/17/CE et 2004/18/CE.

**Art. 2.** Pour l'application du présent arrêté, on entend par :

1° la loi du 13 août 2011 : la loi du 13 août 2011 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services dans les domaines de la défense et de la sécurité;

2° la loi du 24 décembre 1993 : la loi du 24 décembre 1993 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services.

#### CHAPITRE 2. — *Règles relatives à la motivation, à l'information et aux voies de recours*

**Art. 3.** Le Livre *IIbis* de la loi du 24 décembre 1993 s'applique aux marchés passés en vertu de la loi du 13 août 2011, sous réserve des articles 4 à 20.

**Art. 4.** Pour les marchés passés en vertu de la loi du 13 août 2011, l'article 65/1 de la loi du 24 décembre 1993 doit se lire comme suit :

« Art. 65/1 - Au sens du présent livre, on entend par :

1° marché : le marché public et tout contrat et accord-cadre définis aux articles 3, 1° à 4°, 11°, 12° et 4, 1°, 3° et 6° de la loi du 13 août 2011 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services dans les domaines de la défense et de la sécurité

2° autorité adjudicatrice : le pouvoir adjudicateur, l'entreprise publique ou l'entité adjudicatrice au sens de la loi du 13 août 2011 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services dans les domaines de la défense et de la sécurité;

3° candidat concerné : le candidat à qui l'autorité adjudicatrice, à l'occasion d'un marché, n'a pas notifié les motifs de sa non-sélection avant que la décision d'attribution soit notifiée aux soumissionnaires concernés;

4° soumissionnaire concerné : le soumissionnaire non définitivement exclu de la participation à la procédure par une décision motivée qui lui a été notifiée et qui n'est plus susceptible d'un recours devant l'instance de recours ou qui a été jugée licite par l'instance de recours;

5° instance de recours : la juridiction visée à l'article 65/24. »



**Art. 5.** Voor de krachtens de wet van 13 augustus 2011 geplaatste opdrachten moet artikel 65/2 van de wet van 24 december 1993 als volgt worden gelezen :

« Art. 65/2 - Dit boek heeft hetzelfde toepassingsgebied als de wet van 13 augustus 2011 inzake overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied. »

**Art. 6.** Voor de krachtens de wet van 13 augustus 2011 geplaatste opdrachten moet artikel 65/4 van de wet van 24 december 1993 als volgt worden gelezen :

« Art. 65/4. De aanbestedende instantie stelt een gemotiveerde beslissing op :

1° wanneer ze beslist gebruik te maken van een onderhandelingsprocedure zonder bekendmaking;

2° wanneer ze beslist gebruik te maken van een concurrentiedialoog;

3° wanneer ze beslist over de kwalificatie of de intrekking van de kwalificatie in het kader van een kwalificatiesysteem;

4° wanneer ze beslist over de selectie van de kandidaten in het kader van een procedure die een eerste fase met de indiening van aanvragen tot deelneming omvat;

4°/1 wanneer ze beslist, in het kader van de concurrentiedialoog, de dialoog gesloten te verklaren;

5° wanneer ze een opdracht gunt, ongeacht de procedure;

6° wanneer ze afziet van het plaatsen van de opdracht en eventueel beslist een nieuwe opdracht uit te schrijven.

In de gevallen vermeld in het eerste lid, 1° en 2°, dienen de motieven van de beslissing op het ogenblik van de beslissing te bestaan, maar kan de gemotiveerde beslissing *a posteriori* worden opgesteld, uiterlijk bij het opstellen van de gunningsbeslissing bedoeld in het eerste lid, 5°.

Indien toepassing kan worden gemaakt van de artikelen 25, 1°, e) en f), en 3°, b) en c), en 5°, van de wet van 13 augustus 2011 inzake overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied, wordt de gunningsbeslissing bedoeld in het eerste lid, 5°, indien deze niet onmiddellijk kan worden opgesteld, *a posteriori* opgesteld, uiterlijk de vijftiende dag na de beslissing. »

**Art. 7.** Voor de krachtens de wet van 13 augustus 2011 geplaatste opdrachten moet artikel 65/5 van de wet van 24 december 1993 als volgt worden gelezen :

« Art. 65/5. De in artikel 65/4 bedoelde gemotiveerde beslissing bevat, naargelang de procedure en het soort beslissing :

1° de naam en het adres van de aanbestedende instantie, het voorwerp van de opdracht, de gevolgde gunningswijze en het goed te keuren opdrachtbedrag;

2° in geval van een onderhandelingsprocedure zonder bekendmaking of concurrentiedialoog, de juridische en feitelijke motieven die het gebruik van een van deze procedures rechtvaardigen of mogelijk maken;

3° de namen van de kandidaten of inschrijvers;

3°/1 in geval van een concurrentiedialoog, de namen van de deelnemers;

4° in geval van een kwalificatiesysteem :

— de namen van de gekwalificeerde en niet-gekwalificeerde kandidaten en de juridische en feitelijke motieven voor de beslissingen die daarop betrekking hebben en die gebaseerd zijn op de vooraf vastgestelde kwalificatiecriteria en -regels;

— de namen van de kandidaten van wie de kwalificatie is ingetrokken en de juridische en feitelijke motieven voor de beslissingen die daarop betrekking hebben en die gebaseerd zijn op de vooraf vastgestelde kwalificatiecriteria en -regels;

5° de namen van de al dan niet geselecteerde kandidaten of inschrijvers en de juridische en feitelijke motieven voor de beslissingen die daarop betrekking hebben;

5°/1 in geval van een concurrentiedialoog, de namen van de deelnemers van wie de oplossing al dan niet is gekozen na afloop van de dialoog en de juridische en feitelijke motieven voor de beslissingen die daarop betrekking hebben;

6° de namen van de inschrijvers van wie de offerte onregelmatig is bevonden en de juridische en feitelijke motieven voor hun wering. Deze motieven hebben met name betrekking op het abnormale karakter van de prijzen, op de beslissing dat de voorgestelde oplossingen niet gelijkwaardig zijn aan de technische specificaties of dat ze niet voldoen aan de vastgestelde prestatie- of functionele eisen, alsook op de

**Art. 5.** Pour les marchés passés en vertu de la loi du 13 août 2011, l'article 65/2 de la loi du 24 décembre 1993 doit se lire comme suit :

« Art. 65/2 - Le présent livre a le même champ d'application que celui de la loi du 13 août 2011 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services dans les domaines de la défense et de la sécurité. »

**Art. 6.** Pour les marchés passés en vertu de la loi du 13 août 2011, l'article 65/4 de la loi du 24 décembre 1993 doit se lire comme suit :

« Art. 65/4. L'autorité adjudicatrice établit une décision motivée :

1° lorsqu'elle décide de recourir à une procédure négociée sans publicité;

2° lorsqu'elle décide de recourir à un dialogue compétitif;

3° lorsqu'elle décide de la qualification ou du retrait de la qualification dans le cadre d'un système de qualification;

4° lorsqu'elle décide de la sélection des candidats quand la procédure comprend une première phase impliquant l'introduction de demandes de participation;

4°/1 lorsqu'elle décide, dans le cadre d'un dialogue compétitif, de déclarer le dialogue conclu;

5° lorsqu'elle attribue un marché, quelle que soit la procédure;

6° lorsqu'elle renonce à la passation du marché et, le cas échéant, décide de lancer un nouveau marché.

Dans les cas mentionnés à l'alinéa 1<sup>er</sup>, 1° et 2°, les motifs de la décision doivent exister au moment où celle-ci est prise mais la décision motivée peut cependant être établie *a posteriori*, et au plus tard lors de l'établissement de la décision d'attribution visée à l'alinéa 1<sup>er</sup>, 5°.

Dans le cas visé à l'alinéa 1<sup>er</sup>, 5°, si la décision d'attribution ne peut être établie immédiatement, celle-ci est établie *a posteriori*, et au plus tard dans les quinze jours qui suivent la décision, dans les hypothèses visées aux articles 25, 1°, e) et f), 3°, b) et c), et 5°, de la loi du 13 août 2011 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services dans les domaines de la défense et de la sécurité."

**Art. 7.** Pour les marchés passés en vertu de la loi du 13 août 2011, l'article 65/5 de la loi du 24 décembre 1993 doit se lire comme suit :

« Art. 65/5. La décision motivée visée à l'article 65/4 comporte, selon la procédure et le type de décision :

1° le nom et l'adresse de l'autorité adjudicatrice, l'objet, le mode de passation suivi et le montant du marché à approuver;

2° en cas de procédure négociée sans publicité ou de dialogue compétitif, les motifs de droit et de fait justifiant ou permettant le recours à une de ces procédures;

3° les noms des candidats ou des soumissionnaires;

3°/1 en cas de dialogue compétitif, les noms des participants;

4° en cas de système de qualification :

— les noms des candidats qualifiés et non qualifiés et les motifs de droit et de fait des décisions y afférentes, fondés sur les critères et règles de qualification établis au préalable;

— les noms des candidats dont la qualification est retirée et les motifs de droit et de fait des décisions y afférentes, fondés sur les critères et règles de qualification établis au préalable;

5° les noms des candidats ou soumissionnaires non sélectionnés et sélectionnés et les motifs de droit et de fait des décisions y afférentes;

5°/1 en cas de dialogue compétitif, les noms des participants dont la solution a ou n'a pas été retenue au terme du dialogue et les motifs de droit et de fait des décisions y afférentes;

6° les noms des soumissionnaires dont l'offre a été jugée irrégulière et les motifs de droit et de fait de leur éviction. Ces motifs sont notamment relatifs au caractère anormal des prix à la décision de non-équivalence des solutions proposées par rapport aux spécifications techniques ou à leur non-satisfaction par rapport aux performances ou aux exigences

beslissing dat niet aan de vereisten op het gebied van gegevensbeveiliging en bevoorradingszekerheid is voldaan;

7° de namen van de gekozen inschrijver of de gekozen deelnemer of deelnemers bij de raamovereenkomst en van de inschrijvers van wie de regelmatige offerte niet is gekozen en de juridische en feitelijke motieven, waaronder de kenmerken en relatieve voordelen van de gekozen offerte, voor de beslissingen die daarop betrekking hebben;

8° de juridische en feitelijke motieven van de beslissing van de aanbestedende instantie om af te zien van het gunnen of sluiten van de opdracht en, in voorkomend geval, de vermelding van de nieuwe gunningsprocedure die wordt gevolgd. »

**Art. 8.** Voor de krachtens de wet van 13 augustus 2011 geplaatste opdrachten moet artikel 65/6 van de wet van 24 december 1993 als volgt worden gelezen :

« Art. 65/6. De in artikel 65/5 bedoelde beslissing geldt als proces-verbaal en wordt, op haar verzoek, overgelegd aan de Europese Commissie. Dit proces-verbaal wordt in voorkomend geval aangevuld met :

1° de vermelding van het gedeelte van de opdracht of van de raamovereenkomst dat de begunstigde voornemens of verplicht is in onderaanneming te geven;

2° de rechtvaardiging, in geval van een onderhandelingsprocedure zonder bekendmaking, van de overschrijding van de looptijd van de opdrachten vermeld in artikel 25, 3°, a, tweede lid, en 4°, b, tweede lid, en van het plafond van 50 % als bedoeld in artikel 25, 4°, a, tweede lid, van de wet van 13 augustus 2011 inzake overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied;

3° de vermelding van de redenen waarom de looptijd van de raamovereenkomst langer is dan zeven jaar. »

**Art. 9.** Voor de krachtens de wet van 13 augustus 2011 geplaatste opdrachten moet artikel 65/7 van de wet van 24 december 1993 als volgt worden gelezen :

« Art. 65/7. § 1. Wanneer de procedure een eerste fase met de indiening van aanvragen tot deelneming omvat, deelt de aanbestedende instantie, onmiddellijk na het nemen van de gemotiveerde selectiebeslissing, aan elke niet-geselecteerde kandidaat mee :

1° de motieven voor zijn niet-selectie, in de vorm van een uittreksel van deze beslissing;

2° in geval van een beperking van het aantal geselecteerde kandidaten op basis van een rangschikking, de gemotiveerde selectiebeslissing.

De uitnodiging tot het indienen van een offerte mag niet aan de geselecteerde kandidaten worden gericht vóór de verzending van deze informatie.

§ 2. In geval van het instellen en het beheer van een kwalificatiesysteem deelt de aanbestedende instantie, onmiddellijk na het nemen van de gemotiveerde kwalificatiebeslissing, aan elke niet-gekwalificeerde kandidaat de motieven voor zijn niet-kwalificatie mee, in de vorm van een uittreksel van deze beslissing. Deze mededeling gebeurt onverwijld en uiterlijk binnen vijftien dagen vanaf de datum van de beslissing.

Voorafgaandelijk aan de intrekking van de kwalificatie van een aannemer, leverancier of dienstverlener brengt de aanbestedende instantie hem, ten minste vijftien dagen vóór de datum bepaald voor de intrekking van de kwalificatie, schriftelijk op de hoogte van haar voornemen en van de redenen die dit rechtvaardigen, alsook van de mogelijkheid om zijn opmerkingen te formuleren binnen dezelfde termijn.

§ 3. In geval van een concurrentiedialoog deelt de aanbestedende instantie, onmiddellijk na het nemen van de beslissing over de oplossing of oplossingen die aan haar behoeften en eisen kan of kunnen voldoen, de gemotiveerde beslissing voor deze keuze mee aan de deelnemers van wie de oplossing niet is gekozen. »

**Art. 10.** Voor de krachtens de wet van 13 augustus 2011 geplaatste opdrachten moet artikel 65/10, § 1, van de wet van 24 december 1993 als volgt worden gelezen :

« Art. 65/10 - § 1. Onverminderd artikel 12 van de wet van 13 augustus 2011 inzake overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied mogen bepaalde gegevens evenwel niet worden meegegeeld indien de openbaarmaking ervan de toepassing van een wet zou belemmeren, in strijd zou zijn met het openbaar belang, nadelig zou zijn voor de rechtmatige commerciële belangen van overheidsbedrijven of particuliere ondernemingen of de eerlijke mededinging tussen de ondernemingen zou kunnen schaden. »

fonctionnelles prévues, ainsi qu'à la décision selon laquelle les exigences relatives à la sécurité de l'information et à la sécurité d'approvisionnement ne sont pas satisfaites;

7° les noms du soumissionnaire retenu ou du ou des participants retenus dans l'accord-cadre et des soumissionnaires dont l'offre régulière n'a pas été choisie et les motifs de droit et de fait des décisions y afférentes, en ce compris les caractéristiques et les avantages relatifs de l'offre retenue;

8° les motifs de droit et de fait pour lesquels l'autorité adjudicatrice a éventuellement renoncé à attribuer ou conclure le marché et, le cas échéant, l'indication de la nouvelle procédure d'attribution suivie. »

**Art. 8.** Pour les marchés passés en vertu de la loi du 13 août 2011, l'article 65/6 de la loi du 24 décembre 1993 doit se lire comme suit :

« Art. 65/6. La décision visée à l'article 65/5 vaut procès-verbal et est transmis à sa demande à la Commission européenne. Ce procès-verbal est le cas échéant complété par :

1° par l'indication de la part du marché ou de l'accord-cadre que l'adjudicataire a l'intention ou sera tenu de sous-traiter;

2° par la justification, dans le cas d'une procédure négociée sans publicité, du dépassement de la durée des marchés prévue à l'article 25, 3°, a, al. 2, et 4°, b, al. 2, et de la limite de 50 % visée à l'article 25, 4°, a, al. 2, de la loi relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services dans les domaines de la défense et de la sécurité;

3° par l'indication des motifs justifiant une durée de l'accord-cadre dépassant sept ans. »

**Art. 9.** Pour les marchés passés en vertu de la loi du 13 août 2011, l'article 65/7 de la loi du 24 décembre 1993 doit se lire comme suit :

« Art. 65/7. § 1<sup>er</sup>. Lorsque la procédure comprend une première phase impliquant l'introduction de demandes de participation, dès qu'elle a pris la décision motivée de sélection, l'autorité adjudicatrice communique à tout candidat non sélectionné :

1° les motifs de sa non-sélection, extraits de cette décision;

2° en cas de limitation, sur la base d'un classement, du nombre des candidats sélectionnés, la décision motivée de sélection.

L'invitation à présenter une offre ne peut être adressée aux candidats sélectionnés avant l'envoi de ces informations.

§ 2. En cas d'établissement et de gestion d'un système de qualification, dès qu'elle a pris la décision motivée de qualification, l'autorité adjudicatrice communique à tout candidat non qualifié, les motifs de sa non-qualification, extraits de cette décision. Cette communication a lieu dans les moindres délais et au plus tard dans les quinze jours à compter de la date de la décision.

Préalablement au retrait de la qualification d'un entrepreneur, d'un fournisseur ou d'un prestataire de services, l'autorité adjudicatrice informe celui-ci par écrit de cette intention et des raisons la justifiant au moins quinze jours avant la date prévue pour mettre fin à la qualification, ainsi que de la possibilité de faire part de ses observations dans ce même délai.

§ 3. En cas de dialogue compétitif, dès qu'elle a pris la décision portant sur la ou les solutions susceptibles de répondre à ses besoins et à ses exigences, l'autorité adjudicatrice communique la décision motivée relative à ce choix aux participants dont la solution n'est pas retenue. »

**Art. 10.** Pour les marchés passés en vertu de la loi du 13 août 2011, l'article 65/10, § 1<sup>er</sup>, de la loi du 24 décembre 1993 doit se lire comme suit :

« Art. 65/10 - § 1<sup>er</sup>. Sans préjudice de l'article 12 de la loi du 13 août 2011 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services dans les domaines de la défense et de la sécurité, certains renseignements peuvent ne pas être communiqués lorsque leur divulgation ferait obstacle à l'application d'une loi, serait contraire à l'intérêt public, porterait préjudice aux intérêts commerciaux légitimes d'entreprises publiques ou privées ou pourrait nuire à une concurrence loyale entre entreprises. »

**Art. 11.** Voor de krachtens de wet van 13 augustus 2011 geplaatste opdrachten moet artikel 65/12 van de wet van 24 december 1993 als volgt worden gelezen :

« Art. 65/12 - De opdracht mag worden gesloten zonder toepassing te maken van artikel 65/11 in de volgende gevallen :

1° wanneer een voorafgaande Europese bekendmaking niet verplicht is;

2° wanneer de enige betrokken inschrijver degene is aan wie de opdracht wordt gegund en er geen betrokken kandidaten zijn;

3° wanneer het gaat om een opdracht gebaseerd op een raamovereenkomst. »

**Art. 12.** Voor de krachtens de wet van 13 augustus 2011 geplaatste opdrachten moet artikel 65/15, derde lid, van de wet van 24 december 1993 als volgt worden gelezen :

« De verhaalinstantie houdt rekening met de vermoedelijke gevolgen van de schorsing van de uitvoering en van de voorlopige maatregelen voor alle belangen die kunnen worden geschaad, alsook met het openbaar belang, in het bijzonder inzake defensie en/of veiligheid, en kan beslissen om de schorsing van de uitvoering of de voorlopige maatregelen niet toe te staan wanneer de negatieve gevolgen ervan groter zouden zijn dan de voordelen. »

**Art. 13.** Voor de krachtens de wet van 13 augustus 2011 geplaatste opdrachten moet artikel 65/16 van de wet van 24 december 1993 als volgt worden gelezen :

« Art. 65/16 - De verhaalinstantie kent een schadevergoeding toe aan de personen die benadeeld zijn door één van de in artikel 65/14 bedoelde schendingen die door de aanbestedende instantie zijn begaan en voorafgaan aan de sluiting van de opdracht op voorwaarde dat de verhaalinstantie zowel de schade als het oorzakelijk verband tussen de schade en de beweerde schending bewezen acht. »

**Art. 14.** Voor de krachtens de wet van 13 augustus 2011 geplaatste opdrachten moet artikel 65/17 van de wet van 24 december 1993 als volgt worden gelezen :

« Art. 65/17 - Op verzoek van elke belanghebbende verklaart de verhaalinstantie de gesloten opdracht onverbindend in elk van de volgende gevallen :

1° onverminderd artikel 65/18, wanneer de aanbestedende instantie een opdracht heeft gesloten zonder voorafgaande Europese bekendmaking, terwijl het recht van de Europese Unie inzake overheidsopdrachten, de wet of de uitvoeringsbesluiten ervan dit nochtans vereisen;

2° wanneer de aanbestedende instantie de opdracht heeft gesloten zonder inachtneming van de in artikel 65/11, eerste lid, bedoelde termijn, of zonder te wachten tot de verhaalinstantie, in voorkomend geval van eerste aanleg, uitspraak heeft gedaan, hetzij over de vordering tot schorsing, hetzij over de vordering tot voorlopige maatregelen, wanneer :

a) een inschrijver door deze schending geen verhaal tot schorsing heeft kunnen instellen of voleindigen als bedoeld in artikel 65/11, tweede lid, en

b) deze schending gepaard gaat met een schending van het recht van de Europese Unie inzake overheidsopdrachten, de wet van 13 augustus 2011 of de uitvoeringsbesluiten ervan die de kansen van een inschrijver om de opdracht te bekomen nadelig heeft beïnvloed;

3° in geval van een schending van artikel 138, tweede lid, 2°, van het koninklijk besluit plaatsing overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied van 23 januari 2012.

De aanbestedende instantie en de begunstigde worden betrokken bij deze verhaalprocedure. Te dien einde deelt de aanbestedende instantie de identiteit van de begunstigde mee zodra de indiener van het verhaal daarom verzoekt.

De vordering tot onverbindendverklaring van de opdracht kan samen met de in artikel 65/14 bedoelde vordering tot nietigverklaring of afzonderlijk worden ingediend. »

**Art. 15.** Voor de krachtens de wet van 13 augustus 2011 geplaatste opdrachten moet artikel 65/18 van de wet van 24 december 1993 als volgt worden gelezen :

« Art. 65/18 - De in artikel 65/17, eerste lid, 1°, bedoelde onverbindendverklaring is niet toepasselijk indien de aanbestedende instantie, alhoewel ze van oordeel is dat het plaatsen van de opdracht zonder voorafgaande Europese bekendmaking toegestaan is op grond van de bepalingen van het recht van de Europese Unie inzake overheidsopdrachten, de wet of de uitvoeringsbesluiten ervan,

**Art. 11.** Pour les marchés passés en vertu de la loi du 13 août 2011, l'article 65/12 de la loi du 24 décembre 1993 doit se lire comme suit :

« Art. 65/12 - La conclusion du marché peut avoir lieu sans appliquer l'article 65/11 dans les cas suivants :

1° lorsqu'une publicité européenne préalable n'est pas obligatoire;

2° lorsque le seul soumissionnaire concerné est celui à qui le marché est attribué et en l'absence de candidats concernés;

3° lorsqu'il s'agit d'un marché fondé sur un accord-cadre. »

**Art. 12.** Pour les marchés passés en vertu de la loi du 13 août 2011, l'article 65/15, alinéa 3, de la loi du 24 décembre 1993 doit se lire comme suit :

« L'instance de recours tient compte des conséquences probables de la suspension de l'exécution et des mesures provisoires pour tous les intérêts susceptibles d'être lésés, ainsi que de l'intérêt public, en particulier en matière de défense et/ou de sécurité, et peut décider de ne pas accorder la suspension de l'exécution ou les mesures provisoires lorsque leurs conséquences négatives pourraient l'emporter sur leurs avantages. »

**Art. 13.** Pour les marchés passés en vertu de la loi du 13 août 2011, l'article 65/16 de la loi du 24 décembre 1993 doit se lire comme suit :

« Art. 65/16 - L'instance de recours accorde des dommages et intérêts aux personnes lésées par une des violations visées à l'article 65/14 commise par l'autorité adjudicatrice et précédant la conclusion du marché, à condition que ladite instance considère comme établis tant le dommage que le lien causal entre celui-ci et la violation alléguée. »

**Art. 14.** Pour les marchés passés en vertu de la loi du 13 août 2011, l'article 65/17 de la loi du 24 décembre 1993 doit se lire comme suit :

« Art. 65/17 - A la demande de toute personne intéressée, l'instance de recours déclare dépourvu d'effets un marché conclu dans chacun des cas suivants :

1° sous réserve de l'article 65/18, lorsque l'autorité adjudicatrice a conclu un marché sans une publicité européenne préalable, alors que cela est pourtant exigé par le droit de l'Union européenne en matière de marchés publics, par la loi ou ses arrêtés d'exécution;

2° lorsque l'autorité adjudicatrice a conclu le marché sans respecter le délai visé à l'article 65/11, alinéa 1<sup>er</sup>, ou sans attendre que l'instance de recours, le cas échéant de premier degré, statue, soit sur la demande de suspension, soit sur la demande de mesures provisoires lorsque cette violation :

a) a privé un soumissionnaire de la possibilité d'engager ou de mener à son terme le recours en suspension visé à l'article 65/11, alinéa 2, et

b) est accompagnée d'une violation du droit de l'Union européenne en matière de marchés publics, de la loi du 13 août 2011 ou de ses arrêtés d'exécution et si cette dernière violation a compromis les chances d'un soumissionnaire d'obtenir le marché;

3° en cas de violation de l'article 138, alinéa 2, 2°, de l'arrêté royal du 23 janvier 2012 relatif à la passation des marchés publics et de certains marchés de travaux, de fournitures et de services dans les domaines de la défense et de la sécurité.

L'autorité adjudicatrice et l'adjudicataire sont appelés à la cause. A cette fin, l'autorité adjudicatrice communique l'identité de l'adjudicataire dès qu'elle en est requise par l'auteur du recours.

La demande de déclaration d'absence d'effets du marché peut être introduite avec la demande d'annulation visée à l'article 65/14 ou séparément. »

**Art. 15.** Pour les marchés passés en vertu de la loi du 13 août 2011, l'article 65/18 de la loi du 24 décembre 1993 doit se lire comme suit :

« Art. 65/18 - La déclaration d'absence d'effets visée à l'article 65/17, alinéa 1<sup>er</sup>, 1°, ne s'applique pas si l'autorité adjudicatrice, bien qu'estimant que la passation du marché sans une publicité européenne préalable est autorisée en vertu des dispositions du droit de l'Union européenne en matière de marchés publics, de la loi ou de ses arrêtés d'exécution,

1° in het *Publicatieblad van de Europese Unie* vooraf een aankondiging van vrijwillige transparantie *ex ante* heeft bekendgemaakt, overeenkomstig het model opgenomen in de uitvoeringsverordening (EU) nr. 842/2011 van de Commissie van 19 augustus 2011 tot vaststelling van standaardformulieren voor de bekendmaking van aankondigingen op het gebied van overheidsopdrachten en tot intrekking van Verordening (EG) nr. 1564/2005, waarin ze te kennen geeft de opdracht te willen sluiten en;

2° de opdracht niet heeft gesloten vóór het verstrijken van een termijn van ten minste tien dagen die ingaat de dag na de bekendmaking van de voormelde aankondiging in het *Publicatieblad van de Europese Unie*.

De in het eerste lid bedoelde aankondiging wordt eveneens bekendgemaakt in het *Bulletin der Aanbestedingen*, zonder dat deze laatste bekendmaking evenwel een toepassingsvoorwaarde vormt voor de in dit artikel bedoelde uitzondering op de onverbindendverklaring.

De bekendmaking in het *Bulletin der Aanbestedingen* is facultatief voor de opdrachten onderworpen aan de bepalingen van titel 3 van de wet van 13 augustus 2011 inzake overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied.

De in het eerste lid bedoelde aankondiging bevat de volgende informatie :

- 1° de naam en de contactgegevens van de aanbestedende instantie;
- 2° een omschrijving van het voorwerp van de opdracht;
- 3° de rechtvaardiging van de beslissing van de aanbestedende instantie om de opdracht te plaatsen zonder voorafgaande Europese bekendmaking;
- 4° de naam en de contactgegevens van de inschrijver ten aanzien van wie is beslist de opdracht te gunnen, en
- 5° in voorkomend geval, elke andere informatie die de aanbestedende instantie nuttig acht.

Alleen de aankondiging bekendgemaakt in het *Publicatieblad van de Europese Unie* en in het *Bulletin der Aanbestedingen* geldt als officiële bekendmaking.

Zolang de bekendmaking van de in dit artikel bedoelde aankondiging van vrijwillige transparantie *ex ante* niet tegelijk kosteloos kan gebeuren in het *Publicatieblad van de Europese Unie* en het *Bulletin der Aanbestedingen* door een online invoering door elektronische gegevensopvang of door gegevensoverdracht tussen systemen die een automatische en gestructureerde bekendmaking mogelijk maken conform het toepasselijke model opgenomen in de voormelde uitvoeringsverordening (EU) nr. 842/2011, kan de bekendmaking van de bedoelde aankondiging geldig als volgt gebeuren :

1° in het *Publicatieblad van de Europese Unie* : door gebruik te maken van het toepasselijke model dat op de webapplicatie eNotices van de Europese Unie beschikbaar is voor een online bekendmaking in het *Publicatieblad van de Europese Unie*;

2° in het *Bulletin der Aanbestedingen* : door gebruik te maken van het toepasselijke model dat voor de aankondiging van vrijwillige transparantie *ex ante* op de webapplicatie e-Notification van de federale overheid of een andere, door het *Bulletin der Aanbestedingen* erkende web applicatie beschikbaar is voor een online bekendmaking in het *Bulletin der Aanbestedingen* voor de opdrachten die worden geplaatst krachtens deze wet of de wet overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten van 15 juni 2006, al naargelang. »

**Art. 16.** Voor de krachtens de wet van 13 augustus 2011 geplaatste opdrachten moet artikel 65/20 van de wet van 24 december 1993 als volgt worden gelezen :

« Art. 65/20 - § 1. De verhaalinstantie kan beslissen om een opdracht niet onverbindend te verklaren, ook al is die onwettig gesloten om de in artikel 65/17 genoemde redenen, indien ze, na alle relevante aspecten te hebben onderzocht, van mening is dat dwingende redenen van algemeen belang, die in de eerste plaats verband houden met defensie- of veiligheidsbelangen, het noodzakelijk maken dat de opdracht verbindend blijft.

In dat geval legt de verhaalinstantie in de plaats daarvan alternatieve sancties op als bedoeld in artikel 65/22.

Wat het niet onverbindend verklaren van een opdracht betreft, mogen economische belangen alleen als dwingende redenen worden beschouwd indien, in uitzonderlijke omstandigheden, de onverbindendheid onevenredig grote gevolgen zou hebben.

1° a publié préalablement au *Journal officiel de l'Union européenne* un avis de transparence *ex ante* volontaire, conformément au modèle figurant dans le règlement d'exécution (UE) n° 842/2011 de la Commission du 19 août 2011 établissant les formulaires standard pour la publication d'avis dans le cadre de la passation de marchés publics et abrogeant le Règlement (CE) n° 1564/2005, exprimant son intention de conclure le marché et;

2° n'a pas conclu le marché avant l'expiration d'un délai d'au moins dix jours à compter du lendemain du jour de publication de cet avis au *Journal officiel de l'Union européenne*.

L'avis visé à l'alinéa 1<sup>er</sup> est également publié au *Bulletin des Adjudications* sans que cette dernière publication ne constitue cependant une condition d'application de l'exception à la déclaration d'absence d'effets visée au présent article.

La publication au *Bulletin des Adjudications* est facultative pour les marchés soumis aux dispositions du titre 3 de la loi du 13 août 2011 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services dans les domaines de la défense et de la sécurité.

L'avis visé à l'alinéa 1<sup>er</sup> contient les informations suivantes :

- 1° le nom et les coordonnées de l'autorité adjudicatrice;
- 2° la description de l'objet du marché;
- 3° la justification de la décision de l'autorité adjudicatrice de passer le marché sans publicité européenne préalable;
- 4° le nom et les coordonnées du soumissionnaire auquel il a été décidé d'attribuer le marché, et
- 5° le cas échéant, toute autre information jugée utile par l'autorité adjudicatrice.

Seul l'avis publié au *Journal officiel de l'Union européenne* et au *Bulletin des Adjudications* a valeur de publication officielle. ».

Aussi longtemps que l'avis de transparence *ex ante* volontaire visé par le présent article ne peut être publié gratuitement et simultanément au *Journal officiel de l'Union européenne* et au *Bulletin des Adjudications* via une introduction des données par des moyens de saisie électronique en ligne ou par des transferts de données entre systèmes permettant une publication automatisée et structurée conformément aux modèles figurant dans le Règlement d'exécution (UE) n° 842/2011 précité, la publication dudit avis peut être effectuée valablement comme suit :

1° au *Journal officiel de l'Union européenne* : en recourant au modèle disponible sur l'application web eNotices de l'Union européenne en vue d'une publication en ligne au *Journal officiel de l'Union européenne*;

2° au *Bulletin des Adjudications* : en recourant au modèle adéquat qui est disponible sur l'application web e-Notification de l'autorité fédérale ou sur une autre application web reconnue par le *Bulletin des Adjudications*, en vue d'une publication en ligne dans le *Bulletin des Adjudications* des marchés passés en vertu de la présente loi ou de la loi du 15 juin 2006 relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services. »

**Art. 16.** Pour les marchés passés en vertu de la loi du 13 août 2011, l'article 65/20 de la loi du 24 décembre 1993 doit se lire comme suit :

« Art. 65/20 - § 1<sup>er</sup>. L'instance de recours a la faculté de ne pas considérer un marché dépourvu d'effets, même s'il a été conclu illégalement pour des motifs visés à l'article 65/17, si elle constate, après avoir examiné tous les aspects pertinents, que des raisons impérieuses d'intérêt général, en tout premier lieu liées à des intérêts en matière de défense ou de sécurité, imposent que les effets du marché soient maintenus.

Dans ce cas, l'instance de recours prononce à titre de substitution des sanctions visées à l'article 65/22.

En ce qui concerne la décision de ne pas déclarer un marché dépourvu d'effets, l'intérêt économique à ce que le marché produise ses effets ne peut être considéré comme une raison impérieuse que dans le cas où, dans des circonstances exceptionnelles, l'absence d'effets aurait des conséquences disproportionnées.

Economische belangen die rechtstreeks verband houden met de opdracht in kwestie, kunnen evenwel niet als dwingende redenen van algemeen belang in aanmerking worden genomen. Economische belangen die rechtstreeks verband houden met de opdracht omvatten onder meer de kosten die voortvloeien uit de vertraging bij de uitvoering van de opdracht, de kosten van een nieuwe procedure, de kosten die veroorzaakt worden door het feit dat een andere onderneming de opdracht moet uitvoeren, en de kosten van de juridische verplichtingen die voortvloeien uit de onverbindendheid.

In elk geval mag een overeenkomst niet als onverbindend worden beschouwd, als de gevolgen van deze onverbindendheid ernstig gevaar zouden opleveren voor het bestaan zelf van een ruimer defensie- of veiligheidsprogramma dat essentieel is voor de veiligheidsbelangen van een lidstaat.

§ 2. De in artikel 65/17, eerste lid, 3°, bedoelde onverbindendverklaring is niet toepasselijk indien de aanbestedende instantie :

— van oordeel is dat de gunning van de opdracht in overeenstemming is met artikel 138, tweede lid, 2°, van het koninklijk besluit plaatsing overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied van 23 januari 2012 en;

— artikel 65/11 vrijwillig toepasselijk maakt;

— onmiddellijk na het nemen van de gunningsbeslissing overeenkomstig artikel 65/4, eerste lid, 5°, de bepalingen van artikel 65/8, § 1, van dezelfde wet heeft nageleefd. »

**Art. 17.** Voor de krachtens de wet van 13 augustus 2011 geplaatste opdrachten moet artikel 65/26 van de wet van 24 december 1993 als volgt worden gelezen :

« Art. 65/26 - De verhaalinstantie moet een adequaat niveau van vertrouwelijkheid en het recht op eerbiediging van zakengeheimen waarborgen met betrekking tot de in voorkomend geval geïdentificeerde gegevens, die vervat zijn in de door de betrokken partijen, in het bijzonder door de aanbestedende instantie die het volledige dossier dient over te leggen, aan haar toegezonden dossiers. De verhaalinstantie kan evenwel van deze gegevens kennis nemen en deze in aanmerking nemen. Ze eerbiedigt bij haar optreden gedurende de hele procedure de defensie- en/of veiligheidsbelangen. Ze oordeelt in welke mate en op welke wijze de vertrouwelijkheid en het geheime karakter van deze gegevens moeten worden verzoend met de eerbiediging van het recht van verweer en ervoor wordt gezorgd dat de procedure als geheel het recht op een eerlijk proces eerbiedigt. »

**Art. 18.** Voor de krachtens de wet van 13 augustus 2011 geplaatste opdrachten moet artikel 65/28 van de wet van 24 december 1993 als volgt worden gelezen :

« Art. 65/28 - Deze titel is toepasselijk op de opdrachten die het door de Koning vastgestelde bedrag voor de Europese bekendmaking niet bereiken.

In de zin van deze titel wordt onder "opdracht" eveneens verstaan het opstellen van een lijst van gegadigden en van een kwalificatiesysteem. »

**Art. 19.** Voor de krachtens de wet van 13 augustus 2011 geplaatste opdrachten moet artikel 65/29 van de wet van 24 december 1993 als volgt worden gelezen :

« Art. 65/29 - De artikelen 65/4, 65/5, 65/7, 65/8, § 1, eerste lid, 65/9 en 65/10 zijn toepasselijk op de opdrachten bedoeld in deze titel waarvan het goed te keuren bedrag hoger is dan 8.500 euro. ».

**Art. 20.** Voor de krachtens de wet van 13 augustus 2011 geplaatste opdrachten moet artikel 65/32, eerste lid, van de wet van 24 december 1993 als volgt worden gelezen :

« Art. 65/32 - Wanneer artikel 65/30, eerste lid, toepasselijk is, zijn de artikelen 65/12, 65/13, 65/17, 65/18, eerste en vierde lid, en 65/19 tot 65/22 eveneens toepasselijk. »

### HOOFDSTUK 3. — Algemene uitvoeringsregels

**Art. 21.** Artikel 150 van het koninklijk besluit inzake de plaatsing overheidsopdrachten en sommige opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied van 23 januari 2012 wordt aangevuld met een lid, luidende :

« In de mate dat de bijzondere eisen van een welbepaalde opdracht geplaatst in het kader van de concurrentiedialoog dit noodzakelijk zouden maken, kan mits gemotiveerde beslissing evenwel worden afgeweken van de bepalingen van het voormelde besluit van 26 september 1996, voor zover die afwijking niet in strijd is met de dwingende regels die voortvloeien uit het Europees recht. »

Toutefois, l'intérêt économique directement lié au marché concerné ne constitue pas une raison impérieuse d'intérêt général. L'intérêt économique directement lié au marché comprend notamment les coûts découlant d'un retard dans l'exécution du contrat, du lancement d'une nouvelle procédure, du changement d'opérateur économique pour la réalisation du contrat et d'obligations légales résultant de l'absence d'effets.

Dans tous les cas, un marché ne peut être considéré comme ne produisant pas d'effet si les conséquences de cette absence d'effets peuvent sérieusement menacer l'existence même d'un programme de défense et de sécurité plus large qui est essentiel pour les intérêts d'un Etat membre en matière de sécurité.

§ 2. La déclaration d'absence d'effets visée à l'article 65/17, alinéa 1<sup>er</sup>, 3°, ne s'applique pas si l'autorité adjudicatrice :

— estime que l'attribution du marché est conforme à l'article 138, alinéa 2, 2°, de l'arrêté royal du 23 janvier 2012 relatif à la passation des marchés publics et de certains marchés de travaux, de fournitures et de services dans les domaines de la défense et de la sécurité, et;

— a fait application volontaire de l'article 65/11;

— a respecté les dispositions de l'article 65/8, § 1<sup>er</sup>, dès qu'elle a pris la décision d'attribution conformément à l'article 65/4, alinéa 1<sup>er</sup>, 5°, de la même loi. »

**Art. 17.** Pour les marchés passés en vertu de la loi du 13 août 2011, l'article 65/26 de la loi du 24 décembre 1993 doit se lire comme suit :

« Art. 65/26 - L'instance de recours doit garantir un niveau de confidentialité approprié et le droit au respect des secrets d'affaires au regard des informations, le cas échéant classifiées, contenues dans les dossiers qui lui sont communiqués par les parties à la cause, notamment par l'autorité adjudicatrice qui est tenue de déposer l'intégralité du dossier. L'instance de recours peut cependant connaître de telles informations et les prendre en considération. Elle agit dans le respect des intérêts en matière de défense et/ou de sécurité tout au long de la procédure. Elle décide dans quelle mesure et selon quelles modalités il convient de concilier la confidentialité et le secret de ces informations avec le respect des droits de la défense et de veiller à ce que que la procédure respecte, dans son ensemble, le droit à un procès équitable. »

**Art. 18.** Pour les marchés passés en vertu de la loi du 13 août 2011, l'article 65/28 de la loi du 24 décembre 1993 doit se lire comme suit :

« Art. 65/28 - Le présent titre s'applique aux marchés n'atteignant pas le montant fixé par le Roi pour la publicité européenne.

Au sens du présent titre, on entend également par « marché », l'établissement d'une liste de candidats sélectionnés et l'établissement d'un système de qualification. »

**Art. 19.** Pour les marchés passés en vertu de la loi du 13 août 2011, l'article 65/29 de la loi du 24 décembre 1993 doit se lire comme suit :

« Art. 65/29 - Les articles 65/4, 65/5, 65/7, 65/8, § 1<sup>er</sup>, alinéa 1<sup>er</sup>, 65/9 et 65/10 sont applicables aux marchés visés au présent titre dont le montant de la dépense à approuver excède 8.500 euros. ».

**Art. 20.** Pour les marchés passés en vertu de la loi du 13 août 2011, l'article 65/32, alinéa 1<sup>er</sup>, de la loi du 24 décembre 1993 doit se lire comme suit :

« Art. 65/32 - Lorsque l'article 65/30, alinéa 1<sup>er</sup>, est applicable, les articles 65/12, 65/13, 65/17, 65/18, alinéa 1<sup>er</sup> et 4, et 65/19 à 65/22 sont également applicables. »

### CHAPITRE 3. — Règles générales d'exécution

**Art. 21.** A l'article 150 de l'arrêté royal du 23 janvier 2012 relatif à la passation des marchés publics et de certains marchés de travaux, de fournitures et de services dans les domaines de la défense et de la sécurité, il est inséré un second alinéa rédigé comme suit :

« Toutefois, il peut être dérogé par décision motivée aux dispositions de l'arrêté précité du 26 septembre 1996 dans la mesure rendue indispensable par les exigences particulières d'un marché déterminé à passer dans le cadre d'un dialogue compétitif, pour autant qu'une telle dérogation ne soit pas contraire aux règles impératives découlant du droit européen. »

HOOFDSTUK 4. — *Slotbepalingen*

**Art. 22.** Met uitzondering van de artikelen 46 en 50 van de wet van 13 augustus 2011 treden die wet en dit besluit in werking de vijfde dag volgend op de bekendmaking ervan in het *Belgisch Staatsblad*.

**Art. 23.** De Eerste Minister is belast met de uitvoering van dit besluit.

Gegeven te Brussel, 24 januari 2012.

ALBERT

Van Koningswege :  
De Eerste Minister,  
E. DI RUPO

CHAPITRE 4. — *Dispositions finales*

**Art. 22.** A l'exception des articles 46 et 50 de la loi du 13 août 2011, cette loi et le présent arrêté entrent en vigueur le cinquième jour après la publication du présent arrêté au *Moniteur belge*.

**Art. 23.** Le Premier Ministre est chargé de l'exécution du présent arrêté.

Donné à Bruxelles, le 24 janvier 2012.

ALBERT

Par le Roi :  
Le Premier Ministre,  
E. DI RUPO